

АКТ ПРОВЕРКИ**№ 02**

На основании пункта 4 раздела I протокола заседания Правительственной комиссии по мониторингу и оперативному реагированию на изменение конъюнктуры продовольственных товаров от 21.12.2016 г. № 3 под председательством Заместителя Председателя Правительства Российской Федерации А.В. Дворковича, в соответствии с приказом руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) от 30.01.2017 № 18, инспекцией Омского УФАС России (далее - инспекция) с 09.02.2017 по 28.02.2017 проведена внеплановая выездная проверка (далее – проверка) в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Лента» (ИНН 7814148471) (далее – ООО «Лента», Общество) в лице структурного подразделения в г. Омске, адрес местонахождения: 644074, г. Омск, ул. 70 лет Октября, д. 25, к. 3 (далее – проверяемое лицо, структурное подразделение ООО «Лента»).

Адрес места проведения проверки: структурное подразделение в г. Омске, адрес местонахождения: 644074, г. Омск, ул. 70 лет октября, д. 25, к.3

Продолжительность проверки: с 09.02.2017 по 28.02.2017 включительно, 20 календарных дней.

Акт составлен: руководителем инспекции, начальником отдела контроля органов власти <...>; членом инспекции, ведущим специалистом-экспертом отдела контроля органов власти Омского УФАС России <...>; членом инспекции, ведущим специалистом-экспертом отдела контроля органов власти Омского УФАС России <...>.

Лица, проводившие проверку (далее - инспекция Омского УФАС России):

руководитель инспекции:

- начальник отдела контроля органов власти Омского УФАС России <...>;
- ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Омского УФАС России <...>;
- специалист-эксперт отдела контроля органов власти Омского УФАС России <...>.

Директором структурного подразделения ООО «Лента в г. Омске в период проведения проверки являлась <...> (приказ о назначении на должность директора торгового комплекса от 28.07.2014 № 0076_53-КП).

В соответствии с доверенностью от 13.07.2015 № 78 АА 9047237 ООО «Лента» в лице <...> уполномочило директора торгового комплекса <...> представлять интересы Общества, в том числе в органах государственной власти.

В соответствии с доверенностью от 15.04.2016 № 78 АБ 0520950 ООО «Лента» в лице генерального директора <...> уполномочило юриста <...> представлять интересы Общества, в том числе быть представителем Общества при проведении различных проверок.

Предметом настоящей проверки являлось соблюдение требований Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о торговле), антимонопольного законодательства Российской Федерации структурного подразделения ООО «Лента» как хозяйствующим субъектом, осуществляющим розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети.

Период, за который проведена проверка соблюдения антимонопольного законодательства: с 09.02.2017 по 28.02.2017 включительно.

При проведении проверки в отношении проверяемого лица инспекция Омского УФАС России руководствовалась требованиями Закона о защите конкуренции, Закона о торговле, Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля», административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по проведению проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным Приказом ФАС России от 25.05.2012 № 340, а также методическими рекомендациями ФАС России по применению Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

В целях выявления признаков нарушения проверяемым лицом Закона о торговле, антимонопольного законодательства Российской Федерации инспекцией Омского УФАС России затребованы:

- устав, свидетельство о постановке на налоговый учет (ИНН) ООО «Лента», их заверенные копии;
- документы о назначении на должность директора проверяемого лица, а также документы, подтверждающие его полномочия; заверенные копии указанных документов;

- перечень хозяйствующих субъектов, входящих в группу лиц с проверяемым лицом, осуществляющих деятельность на рынке услуг розничной торговли продовольственными товарами, с указанием их организационно-правовой формы, ИНН, юридического и почтового адресов, контактных телефонов и факсов;
- действующие договоры поставки продовольственных товаров, заключенные АО «Лента» в лице структурного подразделения ООО «Лента» в г. Омске с поставщиками со всеми приложениями и дополнительными соглашениями;
- перечень действующих поставщиков проверяемого лица, осуществляющих поставки продовольственных товаров в торговую сеть ООО «Лента» с указанием их организационно-правовой формы, ИНН, юридического, почтового и электронного адресов;
- сведения о выручке ООО «Лента» (с учетом совокупной выручки лиц, входящих в одну группу лиц с ООО «Лента», по основаниям, предусмотренным статьей 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции») от реализации товаров за 2016 год;
- сведения о совокупной выручке ООО «Лента» от реализации товаров в рамках одной торговой сети за 2016 год;
- обращения хозяйствующих субъектов по вопросам заключения либо перезаключения договоров поставки продовольственных товаров и договоров возмездного оказания услуг с ООО «Лента», направленных в адрес ООО «Лента», и ответы на них за 2016 (с 15.07.2016) и 2017 годы;
- перечень поставщиков ООО «Лента», зарегистрированных и осуществляющих деятельность на территории Омской области, осуществлявших поставки продовольственных товаров в 2016 и 2017 годах по каждому году отдельно с указанием их организационно-правовой формы, ИНН, юридического и почтового адресов, объемов поставки в денежном выражении, групп поставляемых товаров (группы товаров могут быть разделены в соответствии с политикой ООО «Лента» (с предоставлением обоснования такого разделения) или в соответствии с практикой ФАС России на такие группы товаров как «бакалея», «молоко и молочная продукция», «напитки», «хлеб и хлебобулочные изделия», «овощи, фрукты», «мясо и мясная продукция», «рыба и рыбная продукция» «алкогольная продукция» и пр.); с указанием срока действия договоров поставки; статуса договора: действующий, пролонгирован, прекратил действие;
- договоры, заключенные ООО «Лента» с хозяйствующими субъектами, осуществляющими поставки продовольственных товаров в торговую сеть ООО «Лента», зарегистрированными и осуществляющими деятельность на территории Омской области;
- другие документы, относящиеся к предмету проверки, необходимость изучения которых возникнет в ходе ее проведения.

В ходе проведения проверки инспекцией Омского УФАС России установлено следующее.

1. Проверяемое лицо осуществляет деятельность на основании Устава ООО «Лента», утвержденного Решением единственного участника № 180-Л от 28.09.2016 г. (далее – Устав).

Согласно пункту 1.1 Устава целью деятельности проверяемого лица является извлечение прибыли.

ООО «Лента» является коммерческой организацией, уставной капитал которой разделен на доли, созданной в целях извлечения прибыли.

Общество создано решением № 1-Л Международной коммерческой компании «Источник Лтд» от 30.10.2003 г., зарегистрировано Инспекцией МНС России по Приморскому краю Санкт-Петербурга 04.11.2003 г.

Пунктом 2 Устава установлены основные виды деятельности проверяемого лица, в том числе оптовая торговля и розничная торговля продуктами питания, производство продуктов питания.

В проверяемый период структурное подразделение ООО «Лента» осуществляло торговую деятельность посредством организации торговой сети магазинов розничной торговли под торговым наименованием «Лента».

2. В процессе проведения проверки с целью оценки договорной практики, сложившейся между ООО «Лента» и поставщиками продовольственных товаров в его торговую сеть, на предмет ее соответствия требованиям Закона о торговле, антимонопольного законодательства Российской Федерации инспекцией Омского УФАС России были осуществлены следующие действия:

- рассмотрены договоры поставки продовольственных товаров со всеми приложениями, заключенные ООО «Лента» с поставщиками продовольственных товаров, зарегистрированными и осуществляющими деятельность на территории Омской области;
- осуществлена выборка хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки в Филиал Общества (по разным товарам, объемам поставки);
- у выбранной совокупности поставщиков (восемьдесят процентов от общего количества поставщиков продовольственных товаров, зарегистрированных и осуществляющих деятельность на территории Омской области) запрошена необходимая информация, касающаяся сотрудничества с Омским филиалом ООО «Лента», произведен их опрос.

По результатам анализа полученной в ходе проведения проверки информации инспекцией Омского УФАС России

установлено, что в целях осуществления уставной деятельности ООО «Лента» с поставщиками и производителями продукции заключались типовые договоры поставки, разработанные ООО «Лента» (в том числе договоры, заключенные Омским филиалом ООО «Лента») с поставщиками и производителями продукции, содержащие идентичные условия.

3. При анализе условий договоров поставки Инспекцией Омского УФАС России установлено следующее.

Отбор контрагентов для заключения договора поставки производится на основании оценки коммерческого предложения и условий сотрудничества, которые потенциальный контрагент полагает приемлемыми для себя. Коммерческие предложения и сведения о предполагаемых условиях сотрудничества потенциальный контрагент может направить одним из следующих способов: по адресу электронной почты или почтовым отправлением по месту нахождения ООО «Лента»: 197374, Санкт-Петербург, ул. Савушкина, д. 112 либо в ходе организованной встречи. Коммерческое предложение должно содержать сведения о приемлемых для потенциального контрагента условиях сотрудничества в соответствии с прилагаемым типовым договором поставки.

ООО «Лента» может производить отбор поставщиков при наличии свободного или высвобождаемого полочного пространства, то есть потребности Компании в расширении или изменении ассортимента реализуемых товаров, в случае прекращения договорных отношений с поставщиками, в случае получения коммерческого предложения с существенно более выгодными для ООО «Лента» условиями сотрудничества.

В случае отсутствия оснований для пересмотра текущего ассортимента, отбор контрагентов не производится, полученные коммерческие предложения не оцениваются.

Отбор контрагентов для заключения договора поставки производится на основании оценки совокупного соответствия потенциального контрагента и предлагаемых им товаров следующим условиям:

- соотношение цены и качества товара, внешнего вида его упаковки обеспечивают стабильный интерес потребителей к приобретению данного товара;

- поставщик гарантирует безусловное и стабильное качество поставляемого товара в полном соответствии с законодательством Российской Федерации и Таможенного союза. В ходе проведения отбора ООО «Лента» сохраняет за собой право потребовать предоставления документов, подтверждающих заявленный уровень качества товара, производственных и складских мощностей контрагента, в том числе путем проведения независимого аудита на согласованных условиях и Поставщик готов предоставить указанные документы (в том числе по результатам проведения независимого аудита);

- поставщик гарантирует бесперебойные поставки товара в соответствии с заказами Покупателя на условиях «Заказ Покупателя обязателен для исполнения и не требует подтверждения со стороны Поставщика».

Обстоятельствами, которые могут повлечь отказ ООО «Лента» от возможности сотрудничества являются:

1. Введение в отношении Поставщика процедур банкротства (с учетом конкретных обстоятельств дела о банкротстве и предполагаемых условий сотрудничества);

2. Наличие судебных споров с участием Поставщика, претензий третьих лиц, включая претензии со стороны органов, осуществляющих контроль и/или надзор за деятельностью Поставщика (в том числе налоговых органов), претензии со стороны потребителей к производимому и/или поставляемому Поставщиком товару, факты нарушения Поставщиком требований действующего законодательства;

3. Сведения о неоднократных нарушениях со стороны Поставщика договоров поставки товара, заключенных с иными контрагентами Поставщика;

4. Сведения о фактах незаконного использования Поставщиком объектов интеллектуальной собственности, а равно отсутствие подтверждения правомерности использования Поставщиком объектов интеллектуальной собственности.

Порядок проведения отбора:

1. Оценка соответствия Поставщика (Поставщиков) производится в соответствии с вышеуказанными условиями. Сбор информации о Поставщиках производится из открытых источников, предложений потенциальных Поставщиков, направленных в ООО «Лента» после принятия решения о проведении отбора Поставщиков. ООО «Лента» вправе воспользоваться иной информацией, имеющейся в его распоряжении. В ходе сбора информации ООО «Лента» может обращаться к Поставщикам по вопросам о возможности сотрудничества с ООО «Лента», с предложениями о предоставлении необходимых для проведения анализа сведений и документов. ООО «Лента» оставляет за собой право самостоятельно осуществлять поиск Поставщиков, не рассматривать предложения направленные лицами, чьи полномочия не подтверждены надлежащим образом (в т.ч. в случае наличия сомнений в обладании полномочиями действовать от имени Поставщика), определять порядок предоставления Поставщиками информации (например, предоставление необходимой информации по определенным формам, в определенные сроки и т.п.);

2. Принятие решения:

- о заключении договора поставки с Поставщиком;

- о поставках товаров Поставщиком, уже заключившим договор поставки с ООО «Лента»;

- о проведении повторного отбора Поставщиков (в случае если ни один из проанализированных Поставщиков, по мнению ООО «Лента», не удовлетворяет вышеуказанным условиям);

- о прекращении отбора Поставщиков и отказе от возможной поставки соответствующего товара.

3. Заключение договора поставки с выбранным ООО «Лента» Поставщиком (в случае, если было принято соответствующее решение, и договор не был заключен ранее).

Обществом разработаны типовые формы договоров поставки продовольственных товаров, содержащие такие условия договора, как: о предмете договора поставки (без указания наименования поставляемого товара), качестве товара, порядке заказа товара, условиях и порядке поставки товара, приемке, возврате товара, таре и упаковке товара, цене и порядке расчетов, изменении, расторжении и прекращении договора, форс-мажорных обстоятельствах, применимых правах и арбитраже, а также прочие условия.

Ассортимент поставляемого товара, а также его основные характеристики и цена поставляемого товара определяется Сторонами в товарных спецификациях (приложение «карточка товара»), являющихся приложениями к договору поставки.

Так, приложениями к типовому договору являются:

- срок исполнения заказа, срок принятия товара, срок оплаты, срок согласования увеличения цены товара, премия, штраф за доставку недоброкачественного товара, штраф за несоответствие документов, штраф за ненадлежащее изменение параметров, указанных в карте ввода товара (приложение № 1);

-прейскурант на товар (приложение № 2);

- формуляр географии запроса (изменения цены (форма)) (приложение № 3);

- карта ввода товара (уведомление о логистических параметрах) (приложение № 4);

- акт об установленном расхождении по количеству и качеству при приемке товарно-материальных ценностей (приложение № 5);

- уведомление о расчете (приложение № 6);

- уведомление о расчете встречных требований (приложение № 7);

- уведомление о выводе товара (приложение № 8).

Дополнения и уточнения к данным договорам сторонами вносились путем заключения дополнительных соглашений к договорам поставки, заключенных в дополнение к каждому договору поставки, содержит в себе условия, касающиеся порядка расчетов и выплат Поставщиком Покупателю премии (вознаграждения) при условии выполнения Покупателем обязательств по приобретению определенного количества товара.

3.1. В соответствии с частью 1 статьи 9 Закона о торговле хозяйствующий субъект, осуществляющий торговую деятельность посредством организации торговой сети, обязан обеспечивать хозяйствующему субъекту, осуществляющему поставки продовольственных товаров, доступ к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора путем размещения соответствующей информации на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Инспекцией установлено, что на официальном сайте ООО «Лента» по адресу www.lenta.com в сети «Интернет» размещена информация об условиях и порядке отбора контрагентов для заключения договора поставки продовольственных товаров.

В проверяемый период жалоб хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, о нарушении ООО «Лента» части 1 статьи 9 Закона о торговле в Омское УФАС России не поступало.

3.2. В соответствии с частью 4 статьи 9 Закона о торговле соглашением сторон договора поставки продовольственных товаров может предусматриваться включение в его цену вознаграждения, выплачиваемого хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, в связи с приобретением им у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров. Размер указанного вознаграждения подлежит согласованию сторонами этого договора, включению в его цену и не учитывается при определении цены продовольственных товаров. Совокупный размер вознаграждения, выплачиваемого хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, в связи с приобретением им у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров, и платы за оказание услуг по продвижению товаров, логистических услуг, услуг по подготовке, обработке, упаковке этих товаров, иных подобных услуг не может превышать пять процентов от цены приобретенных продовольственных товаров.

Согласно представленным инспекции Омского УФАС России договорам поставки, заключенным ООО «Лента» с поставщиками продовольственных товаров в проверяемый период, ответов на запросы, направленные Омским УФАС России в адрес поставщиков, с которыми ООО «Лента» осуществляет сотрудничество, Обществом и указанными поставщиками предусматривается выплата ООО «Лента» вознаграждения в связи с приобретением им определенного количества продовольственных товаров.

Размер указанных вознаграждений не превысил величину, допустимую Законом о торговле.

Также соблюдено требование части 5 статьи 9 Закона о торговле, запрещающее выплату премии в связи с приобретением отдельных видов социально значимых продовольственных товаров, указанных в перечне, установленном Правительством РФ.

3.3. Частью 7 статьи 9 Закона о торговле предусмотрено, что в случае, если между хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, и хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, заключается и исполняется (реализуется) договор поставки продовольственных товаров с условием оплаты таких товаров через определенное время после их передачи хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, срок оплаты таких товаров для установления данным договором определяется по следующим правилам:

1) продовольственные товары, на которые срок годности установлен *менее чем десять дней*, подлежат оплате в срок не позднее чем **восемь рабочих дней** со дня фактического получения таких товаров хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность;

2) продовольственные товары, на которые срок годности установлен от десяти до тридцати дней включительно, подлежат оплате в срок не позднее чем двадцать пять календарных дней со дня фактического получения таких товаров хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность;

3) продовольственные товары, на которые срок годности установлен свыше тридцати дней, а также алкогольная продукция, произведенная на территории Российской Федерации, подлежат оплате в срок не позднее чем сорок календарных дней со дня фактического получения таких товаров хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность.

Проанализировав договоры, заключенные между ООО «Лента» и поставщиками, зарегистрированными и осуществляющими деятельность на территории Омской области, инспекцией установлено, что в приложении № 1.2. к договору поставки, установлен срок оплаты товара, срок годности которого менее 10 дней – **10 дней**.

При этом, в договоре не установлено в какие дни будет осуществляться оплата в «календарные /рабочие» дни отсутствует, тогда как, согласно Закону о торговле оплата должна указываться в срок не позднее чем 8 рабочих дней.

Вместе с тем, по мнению Омского УФАС России установление в договоре поставки срока оплаты в течение 10 дней, не ухудшает условия ООО «Лента» иного термина для определения периода времени не свидетельствует о несоответствии условий договора для поставщика.

3.4. Согласно части 11 статьи 9 Закона о торговле услуги по рекламированию продовольственных товаров, маркетингу и подобные услуги, направленные на продвижение продовольственных товаров, могут оказываться хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, на основании договоров возмездного оказания соответствующих услуг.

В соответствии с частью 12 статьи 9 Закона о торговле включение в договор поставки продовольственных товаров условий о совершении хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, в отношении поставленных продовольственных товаров определенных действий, об оказании услуг по рекламированию товаров, маркетингу и подобных услуг, направленных на продвижение продовольственных товаров, не допускается.

В результате анализа договоров поставки, заключенных ООО «Лента», с поставщиками, зарегистрированными на территории Омской области, фактов включения в договоры поставки одновременно условий поставки продукции и оказания маркетинговых и рекламных услуг в целях продвижения продукции не установлено.

3.5. По запросу Инспекции Омского УФАС России проверяемым лицом был представлен список поставщиков, с которыми он осуществляет сотрудничество.

В адрес указанных поставщиков Омским УФАС России были направлены требования о предоставлении информации о практике сотрудничества с ООО «Лента».

Из ответов поставщиков следует, что отношения со стороны ООО «Лента» осуществляется жесткий контроль качества, уменьшились дополнительные выплаты либо прекращены.

По мнению поставщиков (ООО «Ризык», ООО «Омский майонезный завод», Казенное предприятие Омской области «Центр питательных смесей» и др.) с принятием Закона № 273-ФЗ улучшились взаимодействия с ООО «Лента», что выражается снижением цен на продукцию.

При проведении анализа представленной другими поставщиками информации фактов навязывания невыгодных контрагенту условий поставки товаров не установлено.

Жалоб, заявлений, обращений от хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров проверяемому лицу, в процессе проведения проверки в Омское УФАС России не поступало.

На основании вышеизложенного, инспекция Омского УФАС России, рассмотрев представленные для проведения проверки материалы, на основании статьи 22, пункта 11 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции пришла к заключению об отсутствии в действиях ООО «Лента» признаков нарушения Закона о торговле, антимонопольного законодательства.

Копии документов, полученных инспекцией Омского УФАС России в ходе проведения внеплановой выездной проверки, хранятся в Омском УФАС России.

Акт составлен на 13 листах.

Прилагаемые документы:

Материалы внеплановой выездной проверки, проведенной в ООО «Лента» в лице структурного подразделения в городе Омске ООО «Лента».

Прилагаемые документы являются материалами проверки и хранятся в Омском УФАС России.

Журнал учета проверок юридического лица, индивидуального предпринимателя, проводимых органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля, отсутствует:

подпись проверяющего

подпись уполномоченного

представителя юридического лица

Подписи лиц, проводивших проверку:

Руководитель инспекции: <...>

Члены инспекции: <...>

<...>

С актом проверки ознакомлен, копию акта проверки получил:

«__»_____20__г. _____

(Ф.И.О., должность руководителя, иного должностного лица или уполномоченного представителя проверяемого лица)

Отметка об отказе руководителя проверяемого лица (его уполномоченного представителя, иного должностного лица) подписать акт проверки

Руководитель инспекции

<...>