

Дело № 07-19

Ответчик:

Акционерное общество «Тандер»

Юридический адрес:

**350002, г. Краснодар, ул. Леваневского,
д. 185**

Почтовый адрес:

**350072, г. Краснодар, ул. Солнечная,
д. 15/5**

РЕШЕНИЕ

г. Архангельск

Резолютивная часть решения объявлена 26.07.2019 г.

Решение изготовлено в полном объеме 09.08.2019 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области (далее – Архангельское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Архангельского УФАС России), в составе:

Председатель комиссии - Цакулов Ю.Г. Зам. руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля и рекламы

- Архангельского УФАС России;
- Члены комиссии
- Нестеренко Т.В. Главный специалист эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России;
 - Куницын А.С. Главный специалист эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Архангельского УФАС России,

в присутствии представителя АО «Тандер» - <...> (доверенность),

рассмотрев дело № 07-19 по признакам нарушения:

Акционерным обществом «Тандер» (ИНН 2310031475)

Юридический адрес: 350002, г. Краснодар, ул. Леваневского, д. 185

Почтовый адрес: 350072, г. Краснодар, ул. Солнечная, д. 15/5

части 1 статьи 14 Федерального закона от 28.12.2009 № 381 ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившегося в приобретении или аренде в границах г. Новодвинска Архангельской области в период с 2010 г. по 2015 г. дополнительной площади торговых объектов для осуществления торговой деятельности по любым основаниям,

УСТАНОВИЛА:

Архангельским УФАС России в соответствии с поручением Федеральной антимонопольной службы об осуществлении мониторинга и контроля за реализацией положений Федерального закона от 28.12.2009 № 381 ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле), в целях уточнения положения на рынке розничной реализации продовольственных товаров в границах муниципальных образований Архангельской области проведен ежегодный мониторинг в части приобретения или аренды хозяйствующими субъектами, осуществляющими торговую деятельность посредством организации торговой сети, дополнительных площадей торговых объектов для осуществления торговой деятельности.

Основы государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации определяет Закон о торговле.

В соответствии с ч. 1 ст. 14 Закона о торговле хозяйствующий субъект, который осуществляет розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети (за исключением сельскохозяйственного потребительского кооператива, организации потребительской кооперации) и доля которого превышает двадцать пять процентов объема всех реализованных продовольственных товаров в денежном выражении за предыдущий финансовый год в границах субъекта Российской Федерации, в том числе в границах города федерального значения Москвы или Санкт-Петербурга, в границах муниципального района, городского округа, не вправе приобретать или арендовать в границах соответствующего административно-территориального

образования дополнительную площадь торговых объектов для осуществления торговой деятельности по любым основаниям, в том числе в результате введения в эксплуатацию торговых объектов, участия в торгах, проводимых в целях их приобретения.

Сделка, совершенная с нарушением данного запрета, ничтожна. Требование о применении последствий недействительности такой сделки может быть предъявлено в суд любым заинтересованным лицом, в том числе антимонопольным органом.

Согласно определениям, данным в статье 2 Закона о торговле:

- торговый объект – здание или часть здания, строение или часть строения, сооружения или часть сооружения, специально оснащенные оборудованием, предназначенным и используемым для выкладки, демонстрации товаров, обслуживания покупателей и проведения денежных расчетов с покупателями при продаже товаров;

- площадь торгового объекта – помещение, предназначенное для выкладки, демонстрации товаров, обслуживания покупателей и проведения денежных расчетов с покупателями при продаже товаров, прохода покупателей.

В целях реализации ст. 14 Закона о торговле Постановлением Правительства РФ от 04.05.2010 № 305 (далее — Постановление № 305) утверждена Методика расчета объема всех продовольственных товаров, реализованных в границах субъекта Российской Федерации, в том числе городов федерального значения Москвы и Санкт Петербурга, и в границах муниципального района, городского округа, в денежном выражении за финансовый год и определения доли объема продовольственных товаров, реализованных хозяйствующим субъектом, осуществляющим розничную торговлю такими товарами посредством организации торговой сети (за исключением сельскохозяйственного потребительского кооператива, организации потребительской кооперации), в границах соответствующего административно территориального образования, в денежном выражении за финансовый год.

В соответствии с п. 2 Постановления № 305 информация об общем объеме всех продовольственных товаров, реализованных в отчетном году в границах субъекта Российской Федерации, в том числе городов федерального значения Москвы и Санкт Петербурга, и в границах муниципального района, городского округа, в денежном выражении размещается Федеральной службой государственной статистики (ее территориальными органами) на ее официальном сайте в сети Интернет ежегодно, до 01 мая года, следующего за отчетным годом.

Таким образом, хозяйствующие субъекты, осуществляющие деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети и имеющие намерение приобрести или арендовать дополнительную площадь торговых объектов для осуществления торговой деятельности по любым основаниям имеют возможность расчета своей доли в границах соответствующего административно территориального образования исключительно на основании официальных данных, публикуемых Федеральной службой государственной статистики (ее территориальными органами).

В соответствии с п. 13 Постановления № 305, расчет доли оборота розничной торговли продовольственными товарами, реализованными в отчетном году хозяйствующим субъектом, осуществляющим розничную торговлю продовольственными товарами посредством торговой сети (за исключением сельскохозяйственного потребительского кооператива, организации потребительской кооперации), в общем обороте розничной торговли продовольственными товарами в границах субъекта Российской Федерации, в том числе городов федерального значения Москвы и Санкт Петербурга, и в границах муниципального района, городского округа производится по формуле:

$$D = T / O \times 100\% \text{ или}$$

$$D_{\text{МГ}} = T / O_{\text{МГ}} \times 100\%, \text{ где}$$

D , $D_{\text{МГ}}$ — доля объема продовольственных товаров в денежном выражении, реализованных хозяйствующим субъектом в отчетном году соответственно в границах субъекта Российской Федерации, в том числе городов федерального значения Москвы и Санкт Петербурга, или в границах муниципального района, городского округа;

T — оборот розничной торговли продовольственными товарами конкретного хозяйствующего субъекта, осуществляющего розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети (за исключением сельскохозяйственного потребительского кооператива, организации потребительской кооперации), за отчетный год соответственно в границах субъекта Российской Федерации, в том числе городов федерального значения Москвы и Санкт Петербурга, или в границах муниципального района, городского округа;

O , $O_{\text{МГ}}$ — общий оборот розничной торговли продовольственными товарами соответственно в границах субъекта Российской Федерации, в том числе городов федерального значения Москвы и Санкт Петербурга, или в границах муниципального района, городского округа.

Порядок расчета и формирования сведений об общем обороте продовольственных товаров в границах административно территориальных образований утвержден исключительно Постановлением № 305 и иные методы расчета указанного показателя не предусмотрены.

В соответствии с ч. 1 ст. 8 Федерального закона от 29.11.2007 № 282 ФЗ «Об официальном статистическом учете и системе государственной статистики в Российской Федерации» респонденты обязаны безвозмездно предоставлять субъектам официального статистического учета первичные статистические данные и административные данные, необходимые для формирования официальной статистической информации, в т.ч. данные, содержащие сведения, составляющие государственную тайну, сведения, составляющие коммерческую тайну, сведения о налогоплательщиках, о персональных данных физических лиц при условии их обязательного обезличивания и другую информацию, доступ к которой ограничен федеральными законами.

Сведения об объеме всех продовольственных товаров, реализованных в границах субъекта Российской Федерации, в т.ч. городов федерального значения Москвы и

Санкт Петербурга, и в границах муниципального района, городского округа, в денежном выражении за финансовый год, формируемые и рассчитываемые Федеральной службой государственной статистики и ее территориальными органами, являются единственным источником информации, необходимым для достижения целей и задач, установленных ч. 1 ст. 14 Закона о торговле. Иные методы расчета указанного показателя действующим законодательством РФ не предусмотрены.

Исходя из данных, опубликованных на сайте <http://arhangelstat.gks.ru/>, объем всех продовольственных товаров, реализованных за 2017 финансовый год по муниципальным районам и городским округам Архангельской области (за исключением муниципальных образований Ненецкого автономного округа) составил 112 235 461,7 тыс. рублей.

В свою очередь, по запросу Архангельского УФАС России у хозяйствующих субъектов, участвующих в мониторинге: АО «ДИКСИ» (ТС «Дикси»), ООО «Альбион 2002» (ТС «Бристоль»), ООО «ИКС 5 Ритейл Групп» (ТС «Пятерочка») и АО «Тандер» (ТС «Магнит») была запрошена информация о показателях хозяйственной деятельности (сведения об объеме реализации Торговой сетью производственных товаров за соответствующий период (2017 год)) в территориальных границах каждого из муниципальных образований (отдельно), а также в целом по Архангельской области, и перечень всех торговых объектов сетей, находящихся на территории Архангельской области (в разрезе по муниципальным образованиям).

В результате анализа представленных такими хозяйствующими субъектами документов, с учетом раздела 4 Методики расчета, выяснилось, что доля АО «Тандер» (ТС «Магнит») в общем товарообороте продовольственных товаров в 2018 году превышает 25% объема всех реализованных продовольственных товаров в денежном выражении за предыдущий финансовый год (2017 год) в границах города Новодвинска Архангельской области (**25,39%**).

Согласно информации, представленной в антимонопольный орган АО «Тандер» письмом № 161-03/2 от 11.02.2019, по состоянию на 2018 год Общество использует следующие торговые объекты, расположенные в г. Новодвинске Архангельской области, по адресам:

1. Архангельская область, г. Новодвинск, ул. Добровольского, д. 2/20 (договор купли продажи недвижимого имущества № **АрхФ 3/01/2010 от 20.10.2010**: здание общественного назначения общей площадью 986,6 кв. м, объект недвижимости расположен на земельном участке площадью 2500 кв. м, кадастровый номер <...> :26:010210:183, категория земель – земли населенных пунктов, разрешенное использование земельного участка – для строительства объекта капитального строительства; дата государственной регистрации права собственности – 11.11.2010);

2. Архангельская область, г. Новодвинск, ул. Мира, д. 5, корп. 3 (договор аренды недвижимого имущества № **АрхФ/438/11 от 14.11.2011**: помещения №№ 2,3, часть помещения № 4 общей площадью 290 кв. м; кадастровый (условный) номер <...> 29 07/004/2008-153; дата государственной регистрации – 07.12.2011);

3. Архангельская область, г. Новодвинск, ул. Пролетарская, д. 47, корп. 1, пом. 2 Н

(договор купли продажи недвижимого имущества № АрхФ/4/214/11 от 24.06.2011: нежилое помещение общей площадью 999,9 кв. м, кадастровый (условный) номер <...> :26:00000:0000:0601028:1002; дата государственной регистрации права собственности – 12.07.2011);

4. Архангельская область, г. Новодвинск, ул. 50 летия Октября, д. 43 (договор купли продажи недвижимого имущества № АрхФ/403/13 от 12.08.2013: нежилое здание Торговый дом «Двина» общей площадью 949,4 кв. м, кадастровый (условный) номер <...> :26:010207:0041:000357/00; земельный участок площадью 680 кв. м с кадастровым номером 29:26:010207:0041, категория земель – земли населенных пунктов, разрешенное использование земельного участка – для осуществления торговой деятельности; дата государственной регистрации права собственности – 08.10.2013);

5. Архангельская область, г. Новодвинск, ул. 50 летия Октября, д. 50 (договор аренды недвижимого имущества № АрхФ/62/15 от 14.01.2015: часть нежилого помещения первого этажа: 1 18 (кадастровый номер <...> :26:010202:3335) площадью 366,7 кв.м; дата государственной регистрации – 06.02.2015);

6. Архангельская область, г. Новодвинск, ул. 50 летия Октября, д. 50 (договор аренды недвижимого имущества № АрхФ/63/15 от 14.01.2015: часть нежилого помещения первого этажа: 1 4 (кадастровый номер <...> :26:010202:3334) площадью 85,3 кв.м; дата государственной регистрации – 06.02.2015).

Совокупная площадь торговых объектов АО «Тандер», в которых осуществлялась розничная торговля продовольственными товарами на территории г. Новодвинска Архангельской области, составила:

- на конец 2010 года – **986,6 кв. м**

- на конец 2011 года – $986,6 + 290,0 + 999,9 = 2276,5$ кв. м

- на конец 2013 года – $2276,5 + 949,4 = 3225,9$ кв. м

- на конец 2015 года – $3225,9 + 366,7 + 85,3 = 3677,9$ кв. м

Из информации, представленной в антимонопольный орган АО «Тандер» письмом № 161-03/2 от 11.02.2019, выяснилось, что в период с 2010 г. по 2015 г. АО «Тандер» увеличило площади торговых объектов, используемых для розничной торговли продовольственными товарами, в результате заключения новых договоров, при превышении в настоящее время (2018 г.) доли в 25% объема всех реализованных продовольственных товаров в денежном выражении за предыдущий финансовый год в границах г. Новодвинска Архангельской области.

При указанных обстоятельствах, Определением от 20.03.2019 № 02-04Н/1238 Архангельским УФАС России в отношении АО «Тандер» возбуждено дело № 07 19 по признакам нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 28.12.2009 № 381 ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившихся в увеличении в период с 2010 г. по 2015 г. площадей торговых объектов в г. Новодвинске Архангельской области, используемой для реализации продовольственных товаров посредством организации торговой сети путем заключения соответствующих договоров

(договоров аренды, субаренды, купли продажи недвижимого имущества) при превышении доли в размере 25% объема всех реализованных продовольственных товаров в денежном выражении за предыдущий финансовый год в границах г. Новодвинска Архангельской области.

Комиссия рассмотрела дело с учетом следующего.

АО «Тандер» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных и непродовольственных товаров посредством организации торговой сети на территории Архангельской области, деятельность которого подпадает под действие Закона о торговле.

В силу действующего законодательства хозяйствующий субъект, который осуществляет розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети и доля которого превышает 25% объема всех реализованных продовольственных товаров в денежном выражении за предыдущий финансовый год в границах субъекта Российской Федерации, в том числе в границах города федерального значения Москвы или Санкт Петербурга, в границах муниципального района, городского округа, не вправе приобретать или арендовать в границах соответствующего административно территориального образования дополнительную площадь торговых объектов для осуществления торговой деятельности по любым основаниям, в том числе в результате введения в эксплуатацию торговых объектов, участия в торгах, проводимых в целях их приобретения (ч. 1 ст. 14 Закона о торговле).

Таким образом, по существу, торговым сетям с 25% ным участием доли рынка запрещено открывать новые магазины по реализации продовольственных товаров в регионе.

Вместе с тем, статья 14 Закона о торговле предусматривает такой запрет для торговой сети на приобретение тем или иным способом дополнительной торговой площади на территории административно территориального образования в течение календарного года (согласно статье 12 Бюджетного кодекса Российской Федерации финансовый год соответствует календарному году и длится с 01 января по 31 декабря), следующего за календарным годом, в котором доля данной торговой сети в общем объеме реализованных продовольственных товаров на соответствующей территории составила более 25%.

При этом, превышение торговой сетью 25% ой доли от объема всех реализованных продовольственных товаров в денежном выражении за предыдущий финансовый год в границах соответствующего административно территориального образования само по себе не является нарушением антимонопольного законодательства и само по себе не влечет обязанности торговой сети принимать меры по ее снижению, в том числе, например, путем закрытия приобретенной или арендованной до такого повышения площади торговых объектов, расторжения договоров аренды, сокращения объема предлагаемых к реализации продовольственных товаров.

Запрет, предусмотренный частью 1 статьи 14 Закона о торговле, применяется с момента официального размещения Росстатом информации об общем объеме

всех реализованных продовольственных товаров в случае, если торговая сеть превысила 25% доли объема реализованных продовольственных товаров в отчетном году, и прекращает применяться в момент следующего официального размещения Росстатом информации об общем объеме всех реализованных продовольственных товаров в случае, если доля торговой сети не превысила 25% от объема всех реализованных продовольственных товаров в следующем отчетном году.

В ходе расследования по настоящему делу письмом № б/н от 28.11.2018 АО «Тандер» была предоставлена информация об объеме продовольственных товаров, реализованных розничной сетью «Магнит» за 2017 год.

Исходя из расчета доли оборота розничной торговли продовольственными товарами, реализованными в отчетном году хозяйствующим субъектом, осуществляющим розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети, в общем обороте розничной торговли продовольственными товарами, согласно разделу 4 Методики, утвержденной постановлением № 305, в 2017 году она составила по городу Новодвинску Архангельской области 25,39%.

В целях определения изменения такой доли в течение времени у Общества была запрошена соответствующая информация, исходя из которой при расчете доли АО «Тандер» в общем товарообороте продовольственными товарами в г. Новодвинске Архангельской области, она составила: в 2016 г. – 27,82%, в 2017 г. – 25,39%.

Вместе с тем, АО «Тандер» сообщило о том, что в 2018 году дополнительные площади продовольственных торговых объектов по любым основаниям в городе Новодвинске Архангельской области Обществом не приобретались.

В рассматриваемом случае запрет, предусмотренный частью 1 статьи 14 Закона о торговле, не распространяется на договоры аренды, заключенные ранее, независимо от размера доли объема продовольственных товаров торговой сети, рассчитанной исходя из размещенной позже информации Росстата об общем объеме всех продовольственных товаров, реализованных за предыдущий финансовый год в границах соответствующего административно территориального образования в денежном выражении.

Указанная позиция соответствует разъяснениям в рамках оказания методической помощи территориальным органам ФАС России (письмо ФАС России от 12.07.2019 № АЦ/59835/19), а также определению Верховного Суда Российской Федерации от 17.01.2019 № 305 ЭС18 17616 по делу № А41 67497/2017, в котором указано, что при решении вопроса о соответствии договора, заключенного сетью, требованиям статьи 14 Закона о торговле не может быть учтен расчет с использованием информации Росстата об общем объеме всех продовольственных товаров, реализованных в отчетном году, опубликованной позднее даты заключения такого договора. Запретительное условие закона для заключения сделок, направленных на увеличение торговых площадей, возникает только с момента официального опубликования данных, применительно к оспоренному договору.

Таким образом, с учетом изложенного, признаки нарушения п. 1 ст. 14 Закона о торговле в рассматриваемых действиях АО «Тандер» не нашли своего

подтверждения.

В рамках предоставленных полномочий государственный контроль (надзор) за соблюдением антимонопольных правил и требований, предусмотренных ст.ст. 13 15 Закона о торговле проводится федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства (его территориальными органами).

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 48 Закона о защите конкуренции в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии), Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, частями 1 4 ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

КОМИССИЯ РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 07-19, возбужденного в отношении АО «Тандер», прекратить, в связи с отсутствием нарушения законодательства о торговле.

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия или выдачи.

**Председатель
комиссии**

Ю.Г. Цакулов

Члены комиссии

Т.В. Нестеренко

А.С. Куницын

Нестеренко Т.В. 20-78-45