

Общество с ограниченной
ответственностью

«Никса»

ул. Тамбовская, 7, г. Красноярск, 660013

Общество с ограниченной
ответственностью «Лис»

ул. Северное шоссе, 5г, склад № 11,

г. Красноярск, 660118

РЕШЕНИЕ

«23» мая 2011 года по делу № Т11-13-11

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена 10 мая 2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 23 мая 2011 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии - Лужбин Е.Л., заместитель руководителя управления, члены Комиссии – Денк В.А. – начальник отдела антимонопольного контроля; Высотина Н.О., главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля; Амосова Е.В., государственный инспектор контрольного отдела, рассмотрела дело № Т11-13-11, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Никса» (ул. Тамбовская, 7, г. Красноярск, 660013) по признакам нарушения части 1 статьи 13 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

УСТАНОВИЛА:

Красноярским УФАС России на основании приказа № 738 от 07.10.2010 «О проведении выездной внеплановой проверки» проведена проверка в отношении

общества с ограниченной ответственностью «Никса» (юридический и фактический адрес: ул. Тамбовская, 7, г. Красноярск, 660013) на предмет соблюдения требований антимонопольного законодательства при осуществлении торговой деятельности.

В ходе проведения проверки были получены и исследованы действующие договоры поставки продовольственных товаров, заключенные ООО «Никса».

В соответствии с актом проверки от 10.12.2010 в договоре поставки № П-46 от 01.01.2010, заключенном между ООО «Никса» и ООО «Лис» (далее – договор поставки), выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В качестве приложения № 1 к указанному договору сторонами подписано коммерческое условие. В соответствии с п. 2.10 коммерческого условия поставщик обязуется предоставить скидку на поставляемый товар не менее 3 % от базового прайс-листа. Кроме этого, к договору № П-46 от 01.01.2010 заключено дополнительное соглашение № П-46/1 от 01.01.2010, в рамках которого поставщик обязуется предоставлять покупателю дополнительную (ретро) скидку в размере 3 % от общей стоимости товара, поставляемого по договору.

К договору поставки приложен протокол разногласий, подписанный представителями ООО «Никса» и ООО «Лис». В данном протоколе представлена иная редакция пункта 4.1 и п.4.2 коммерческих условий договора поставки № П-46 от 01.01.2010.

Также, имеется подписанный сторонами протокол разногласий к дополнительному соглашению № П-46/1 от 01.01.2010 к договору поставки № П-46 от 01.01.2010. Согласно протоколу разногласий определены условия и порядок предоставления дополнительной (ретро) скидки.

Срок договора поставки № П-46 от 01.01.2010 определен до 31 декабря 2010 года. Согласно пункту 7.1 договора окончание срока его действия не освобождает стороны от ответственности за его нарушение.

В силу требований статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Договор поставки № П-46 от 01.01.2010 заключен до вступления в силу Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Федеральный закон № 381-ФЗ), однако согласно статье 22 данного Федерального закона должен быть приведен до 31.07.2010 в соответствие установленным им требованиям.

В соответствии с частью 4 статьи 9 Федерального закона № 381-ФЗ, вступившего в силу 01.02.2010, 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 вознаграждения не может превышать десять процентов от цены приобретенных продовольственных товаров. Включение в цену договора поставки продовольственных товаров иных видов вознаграждения за исполнение хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, условий этого договора и (или) его изменение не допускаются согласно части 6 статьи 9 Федерального закона № 381-ФЗ.

Согласно подпункту «б» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона № 381-ФЗ запрещено нарушать установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

В рассматриваемом договоре поставки и приложениях к нему не определено количество продовольственных товаров, необходимых для получения скидки. Отсутствие указанного положения в договоре, а также не включение в цену поставки установленной скидки указывают на наличие в действиях ООО «Никса» признаков нарушения подпункта «б» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона № 381-ФЗ.

На основании вышеизложенного Красноярским УФАС России на основании приказа № 123 от 04.03.2011 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела № Т11-13-11 о нарушении антимонопольного законодательства» было возбуждено дело № Т11-13-11 в отношении ООО «Никса».

Определением от 04.03.2011 о назначении дела № Т11-13-11 к рассмотрению к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица привлечено общество с ограниченной ответственностью ООО «Лис» (ИНН 2463006349).

Дело рассмотрено с участием:

представителя ООО «Никса» по доверенности <...>.

представителя ООО «Лис» по доверенности <...>.

Рассмотрев представленные материалы, а также пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующие обстоятельства, имеющие значение для рассмотрения дела.

ООО «Никса» является коммерческой организацией, хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации розничной торговой сети «Универсам №5».

ООО «Лис» осуществляет предпринимательскую деятельность, является хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки алкогольной продукции в торговую сеть.

Между ООО «Никса» и ООО «Лис» был заключен договор поставки № П-46 от 01.01.2010. В качестве приложения № 1 к указанному договору сторонами подписано коммерческое условие. В соответствии с п. 2.10 коммерческого условия поставщик обязуется предоставить скидку на поставляемый товар не менее 3 % от

базового прайс-листа.

Федеральный закон № 381-ФЗ вступил в силу с 01.02.2010 (часть 1 статьи 22 Закона о торговле). В соответствии с частью 2 статьи 22 Федерального закона № 381-ФЗ условия договоров поставки продовольственных товаров, заключенных до дня вступления в силу указанного Федерального закона, должны быть приведены в соответствие с требованиями Федерального закона № 381-ФЗ в течение ста восьмидесяти дней со дня его вступления в силу.

Учитывая изложенное, стороны договора поставки, заключившие договор до 01.02.2010, должны были в течение ста восьмидесяти дней со дня вступления в силу Федерального закона № 381-ФЗ изменить условия договора, в случае, если такие условия не согласуются с Федеральным законом № 381-ФЗ, и применять эти условия с даты изменения договора, согласованной сторонами сделки. С момента вступления в силу Федерального закона № 381-ФЗ не допускается заключение соглашений о продлении на прежних условиях сроков действия договоров, заключенных до принятия указанного закона.

В рамках рассмотрения дела ООО «Никса» было представлено дополнительное соглашение от 30.07.2010 к договору поставки № П-46 от 01.01.2010, согласно которому пункт 2.10 приложения № 1 к договору поставки исключен.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу об устранении ООО «Никса» нарушения требований подпункта «б» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона № 381-ФЗ до возбуждения управлением дела Т11-13-11 по факту предоставления скидки на поставляемый товар не менее 3 % от базового прайс-листа.

При этом, условия о предоставлении ООО «Лис» дополнительной (ретро) скидки в размере 3 % от общей стоимости товара, поставляемого ООО «Никса» по договору не были исключены (изменены) ООО «Никса».

Данная ретро скидка предоставляется ООО «Никса» поставщиком в связи с приобретением у ООО «Лис» большого объема товара, с учетом указанных скидок определяется цена поставляемого товара. При этом стороны договора не установили определенное количество товара, в связи с приобретением которого предоставляются скидки.

Исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно статье 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Данная конституционная гарантия составляет основы конституционного строя. Органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы (статья 15 Конституции РФ).

В соответствии со статьей 34 Конституции РФ каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и

иной не запрещенной законом экономической деятельности. При этом не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Договорные обязательства регулируются в соответствии со статьями 1 и 2 ГК РФ гражданским законодательством, которое основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, свободы договора. Граждане (физические лица) и юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Указанные основные положения получили реализацию в статьях 421 и 422 ГК РФ. В соответствии с принципом свободы договора, определенным в части 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

В силу требований статьи 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Законом, ограничивающим гражданские права и устанавливающим обязательные для сторон договора правила, стал Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», вступивший в силу 1 февраля 2010 года.

Целью Федерального закона № 381-ФЗ в соответствии со статьей 1 является обеспечение единства экономического пространства в Российской Федерации как основы конституционного строя путем установления требований к организации и осуществлению торговой деятельности. Кроме того целями закона являются обеспечение соблюдения прав и законных интересов юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих торговую деятельность, а также осуществляющих поставки товаров, баланса экономических интересов указанных хозяйствующих субъектов, а также обеспечение при этом соблюдения прав и законных интересов населения.

Цели Федерального закона № 381-ФЗ достигаются путем установления требований к организации и осуществлению торговой деятельности, а также путем антимонопольного регулирования в этой области.

В статье 9 Федерального закона № 381-ФЗ установлены обязательные для сторон договора поставки требования к организации и осуществлению торговой деятельности в связи с заключением и исполнением договора поставки продовольственных товаров. В соответствии с частями 3, 4 и 6 указанной статьи установлен порядок определения цены договора поставки.

В частности, цена договора поставки продовольственных товаров, заключаемого

между хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, и хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, определяется исходя из цены продовольственных товаров, установленной соглашением сторон договора поставки продовольственных товаров.

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 должен учитываться при определении цены продовольственных товаров. Размер вознаграждения не может превышать десять процентов от цены приобретенных продовольственных товаров.

В свою очередь, статьей 13 Федерального закона № 381-ФЗ установлены антимонопольные правила для хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров в торговые сети. В частности, в подпункте «б» пункта 1 части 1 для данных субъектов установлен запрет создавать дискриминационные условия, в том числе нарушать установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Никса» нарушения запрета создавать дискриминационные условия, в том числе нарушать установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования, установленного подпунктом «б» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона № 381-ФЗ, по следующим основаниям.

Положениями частей 3, 4 и 6 статьи 9 Федерального закона № 381-ФЗ установлен порядок ценообразования договора поставки. В частности, установлено:

1. каким образом должна определяться цена договора поставки – исходя из цены продовольственных товаров, установленной соглашением сторон;
2. единственно допустимое в договоре поставки вознаграждение – вознаграждение в связи с приобретением определенного количества товара;
3. лицо, которому выплачивается данное вознаграждение – хозяйствующий субъект, осуществляющий торговую деятельность;
4. условия выплаты данного вознаграждения – в связи с приобретением определенного количества продовольственных товаров;
5. предельный размер данного вознаграждения – 10% от цены приобретенных продовольственных товаров;
6. запрет на расчет цены товара с учетом согласованного размера вознаграждения.

С учетом вышеизложенного, Комиссия отмечает, что согласованная сторонами цена договора поставки № П-46 от 01.01.2010 определена в спецификации к данному договору и является его неотъемлемой частью. Дополнительным соглашением стороны согласовали размер ретро скидки. Форма договора

предложена ООО «Никса». Предусмотренная скидка не поставлена в зависимость от приобретения определенного количества товара. Из пояснений, представленных ООО «Лис», ООО «Никса» по договору поставки № П-46 от 01.01.2010 имеет перед ООО «Лис» задолженность, что подтверждено актом сверки взаимных расчетов от 31.01.2011 за период 2010 года. Наличие указанной задолженности не позволило реализовать возможность предоставления ретро скидки в 3%.

При этом, независимо от того, что фактически ретро скидка не была предоставлена (реализована), действиями ООО «Никса» по включению в договор поставки № П-46 от 01.01.2011 дополнительной (ретро) скидки в размере 3% от общей стоимости товара, не связанных с приобретением определенного количества товара, нарушен порядок ценообразования, установленный нормативным правовым актом - Федеральным закона № 381-ФЗ.

Срок действия договора поставки № П-46 определен с 01.01.2010 до 31.12.2010. согласно части 3 статьи 425 ГК РФ законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

В рассматриваемом договоре указанное условие отсутствует. Таким образом, учитывая факт нахождения сторон договора в стадии исполнения отдельных обязательств, предусмотренных договором поставки, за пределами срока его действия, договор поставки № П-46 от 01.01.2010 признается действующим в указанной части, что дает основания для квалификации его положений на предмет соответствия антимонопольному законодательству.

В соответствии со статьей 16 Федерального закона № 381-ФЗ государственный контроль (надзор) за соблюдением антимонопольных правил и требований, предусмотренных статьями 13 - 15 настоящего Федерального закона, проводится федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальными органами с правом выдачи соответствующих предписаний в порядке и в пределах полномочий, которые установлены антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальные органы при выявлении нарушений антимонопольных правил и требований, предусмотренных статьями 13 - 15 настоящего Федерального закона, принимают меры в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Никса» нарушившим подпункт «б» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности».

2. Предписание ООО «Никса» не выдавать в связи с истечением срока договора поставки № П-46 от 01.01.2010.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Председатель Комиссии
Лужбин

Е.А.

Члены Комиссии
Денк

В.А.

Н.О. Высотина

Амосова

Е.В.

- [399.doc](#)