

РЕШЕНИЕ

Смоленское УФАС России

Резолютивная часть решения оглашена 28 августа 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено 30 августа 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...>

рассмотрев дело № 04/13-Т по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Евроторг - Запад» (местонахождение: 214031, г. Смоленск, ул. 25 Сентября, дом 30 - В) пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле),

в присутствии лиц, участвующих в деле:

от ООО «Евроторг – Запад» (далее – Ответчик) <...>

от ООО «ЮниМилк» (далее – Заявитель) <...>

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области поступило заявление ООО «ЮниМилк» от 28.05.2013 исх. № 0300-41, в котором сообщалось следующее.

ООО «ЮниМилк» в лице филиала ООО «ЮниМилк-Смоленск» был заключен договор поставки от 04.07.2012 № 141 с ООО «Налибоки» (местонахождение: 119619, г. Москва, ул. Производственная, дом 11, строение 1, ИНН 7729681706), осуществляющем деятельность по розничной торговле продовольственными товарами посредством организации торговой сети на территории Смоленской области под фирменным наименованием «Евроторг», в соответствии с которым ООО «ЮниМилк» на основании заявок ООО «Налибоки» обязалось поставлять в указанную торговую сеть молочную продукцию, производимую предприятиями ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК.

С января 2013 года торговой сетью «Евроторг» принято решение о прекращении размещения заявок. ООО «ЮниМилк» письмом от 26.04.2013 № 804 обратилось в ООО «Налибоки» с коммерческим предложением о возобновлении поставок продукции по ассортименту ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК. Однако, указанное предложение в ходе переговоров было отвергнуто, о чем составлен протокол переговоров от 26.04.2013.

Устно участники переговоров ООО «Налибоки» пояснили, что не нуждаются в продукции, выпускаемой ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК, поскольку весь объем аналогичной продукции обеспечивается в торговой сети «Евроторг» за счет поставок продукции Вимм-Биль-Данн.

ООО «ЮниМилк» считает, что такие действия ООО «Налибоки» противоречат части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», поскольку создают ООО «ЮниМилк» дискриминационные условия по поставке продукции ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК по сравнению с условиями поставки продукции Вимм-Биль-Данн.

К заявлению ООО «ЮниМилк» были приложены следующие документы:

- договор поставки № 141 от 04.07.2012 с приложениями;
- коммерческое предложение на 2013 год с приложениями;
- протокол переговоров от 26.04.2013.

ООО «ЮниМилк» просит Смоленское УФАС России провести проверку действий ООО «Налибоки» на соответствие требованиям статьи 11 Федерального закона от 26.07.2009 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции») и части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» и выдать ООО «Налибоки» предписания о прекращении и о недопущении дальнейшего нарушения антимонопольного законодательства.

В ходе анализа материалов, представленных ООО «ЮниМилк» и ООО «Налибоки» по запросу Смоленского УФАС России, было установлено следующее.

ООО «ЮниМилк», в лице филиала ООО «ЮниМилк-Смоленск» заключило договор поставки от 04.07.2012 № 141 с ООО «Налибоки» на поставку в торговую сеть «Евроторг» ООО «Налибоки» молочной продукции, производимой предприятиями Группы Компаний ДАНОН-ЮНИМИЛК. Пунктом 2.1. статьи 2 договора поставки № 141 установлены условия о том, что количество и ассортимент товара, поставляемого по договору, указываются в заказах, которые согласовываются Сторонами по утвержденной форме. С января 2013 года торговой сетью «Евроторг» принято решение о прекращении размещения заказов. ООО «ЮниМилк» письмом от 26.04.2013 № 804 обратилось в ООО «Налибоки» с коммерческим предложением о возобновлении поставок продукции по ассортименту ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК. Однако, указанное предложение в ходе переговоров было отвергнуто, о чем составлен протокол переговоров от 26.04.2013, согласно которому торговая сеть «Евроторг» не приняла условия коммерческого предложения ГК ДАНОН ЮНИМИЛК и выдвинула свои условия:

- снижение отпускной цены на продукцию торговой марки «ЮниМилк» от действующего прайс-листа ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК;
- увеличение отсрочки платежа свыше 3-х дней;
- предоставление 100% возврата нереализованной по срокам годности продукции ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК,

а также отметила, что возможность возобновления поставок продукции под торговой маркой «ДАНОН» в настоящее время торговой сетью «Евроторг» не рассматривается.

Протокол переговоров от 26.04.2013 подписан его участниками: от Группы Компаний ДАНОН-ЮНИМИЛК <...> и от торговой сети «Евроторг» <...>.

ООО «Налибоки» согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц от 16.07.2013 (№ 12383В/2013) 17.06.2013 зарегистрировало в Межрайонной ИФНС России № 46 по г. Москва изменения наименования юридического лица и адреса местонахождения: ООО «Евроторг – Запад» местонахождение: 214031, г. Смоленск, ул. 25 Сентября, дом 30-В.

Таким образом, ответчиком по делу необходимо считать ООО «Евроторг – Запад».

Приказом Смоленского УФАС России от 26.07.2013 в отношении ООО «Евроторг - Запад» было возбуждено дело № 04/13-Т о нарушении антимонопольного законодательства и вынесено Определение о назначении дела № 04/13-Т о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению на 13.08.2013 в 10 час. 00 мин.

Ответчик, в ответ на Определение Смоленского УФАС России о назначении дела № 04/13-Т о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 26.07.2013, письмом от 31.07.2013 (исх. № 289) представил пояснения о том, что причиной принятия ООО «Евроторг – Запад» решения о приостановлении заказов в рамках договора поставки от 04.07.2012 № 141 были следующие обстоятельства. ООО «ЮниМилк» поставляло ООО «Евроторг – Запад» продукцию ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК по ценам, выше аналогов, предлагаемых иными поставщиками, при этом договором была установлена 100% предоплата за товар. При таких условиях, и при наличии поставщиков аналогичной продукции, но по более приемлемой цене, дальнейшее сотрудничество с ООО «ЮниМилк» являлось экономически не целесообразным. Компания провела ряд переговоров с ООО «ЮниМилк» по вопросам снижения цены и изменения формы оплаты, но предложение поставщика осталось без изменений. Предоставление 100% возврата при соблюдении фиксированного объема выкладки продукции ООО «ЮниМилк» было предложено обществом по причине отказа ООО «ЮниМилк» снизить отпускные цены, а в такой ситуации, покупая продукцию по более высокой цене общество несет более высокий риск потерь ввиду замедления оборачиваемости товара. Товар, имеющий более высокую цену, естественно, будет менее раскупаться, чем аналогичный товар с низкой ценой. Условие о предоставлении 100% возврата не было решающим при обсуждении вопроса о возобновлении поставок. Решающими были именно отпускные цены на предлагаемую продукцию и условие об изменении отсрочки платежей. При выборе поставщика, ООО «Евроторг – Запад» оценивает предложения ряда поставщиков аналогичного товара и тщательно рассчитывает возможные риски и доходы, на основании этих данных принимается решение о возможности сотрудничества с тем или иным поставщиком. Общество осуществляет отбор поставщиков на основании единых критериев, сформированных исходя из целей экономической эффективности. Учитывая предложенные ООО «ЮниМилк» условия поставки продукции ООО «Евроторг – Запад» пришло к заключению, что сотрудничество с данным поставщиком на предложенных им условиях, обществу экономически не целесообразно, определен иной поставщик данной группы товаров.

Однако, каких либо документов, свидетельствующих о том, что целью переговоров ООО «Евроторг – Запад» с ООО «ЮниМилк» являлось снижение цены и изменение оплаты поставщиком продукции ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК, Ответчиком Комиссии представлено не было.

На рассмотрении дела № 04/13-Т о нарушении антимонопольного законодательства

13.08.2013, представитель Заявителя <...> подтвердил доводы, изложенные в заявлении.

Генеральный директор ООО «Евроторг - Запад» <...> поддержал свои доводы, изложенные в пояснениях от 31.07.2013 (исх. № 289) по делу № 04/13-Т о нарушении антимонопольного законодательства и добавил, что ООО «Евроторг – Запад» готово вновь рассмотреть коммерческое предложение от ООО «ЮниМилк», но на других условиях, о чем ранее неоднократно предлагалось. Торговая сеть «Евроторг» не исключает возможности сотрудничества, но высказало пожелания пересмотреть ряд параметров коммерческого предложения, в том числе снижение отпускной цены, как это сделало ООО «ЮниМилк» другим торговым сетям, и увеличить отсрочку платежей в соответствии с Законом о торговле.

Комиссия Смоленского УФАС России, исследовав все материалы дела и выслушав позицию представителей Заявителя и Ответчика, в ходе рассмотрения дела, установила, что необходимо получить дополнительные доказательства по делу от участвующих в деле лиц и Определением об отложении рассмотрения дела № 04/13-ТА от 14.08.2013 (исх. № 3296/05) назначило рассмотрение дела № 04/13-ТА на 28.08.2013 на 10 час. 00 мин.

В ответ на Определение об отложении рассмотрения дела № 04/13-ТА от 14.08.2013 (исх. № 3296/05) ООО «Евроторг – Запад» письмом от 20.08.2013 представило в Смоленское УФАС России копии договоров поставки, копии коммерческих предложений ООО «ЮниМилк» от 04.07.2012 и от 26.04.2013, коммерческие предложения других поставщиков аналогичной продукции и результаты мониторинга молочной продукции.

ООО «ЮниМилк» в ответ на Определение об отложении рассмотрения дела № 04/13-ТА от 14.08.2013 (исх. № 3296/05) письмом от 20.08.2013 представило в Смоленское УФАС России пояснения и копии действующих коммерческих предложений для торговых сетей, с которыми ООО «ЮниМилк» заключены договора на поставку молочной продукции.

Смоленским УФАС России был сделан выборочный анализ цен по состоянию на 01.01.2013 из коммерческих предложений, представленных ООО «Евроторг-Запад» и ООО «ЮниМилк», который отражен в следующей таблице.

Группа компаний Danon-Юнимилк	цена, руб. с НДС	ИП Яковлев Д.М. (Вим Биль Дан)	цена, руб. с НДС	ИП Сорин В.Я.	цена, руб. с НДС	ОАО «Молоко» (Витебск)	цена, руб. с НДС
МОЛОКО							
Летний День Молоко пастеризованное 3,2% 0,5 л. TR/PP	17,49			Молоко «Вкусное» 3,2% пюр-пак 0,5л (Витебск «Молоко»)	16,09	Молоко «Вкусное» 3,2% пюр-пак 0,5л (Витебск «Молоко»)	15,51
Село Луговое Молоко пастеризованное 3,2% 1000 мл	27,06			Молоко пастеризованное «Вкусное» 3,2% пленка 1л (Витебск «Молоко»)	21,78	Молоко пастеризованное «Вкусное» 3,5% пленка 1л (Витебск «Молоко»)	25,41

СМЕТАНА							
Летний День Сметана 20% 200г Стакан	21,56			Сметана 20% пл/ст 0,2 кг(Витебск «Молоко»)	23,60	Сметана 20% пл/ст 0,2 кг(Витебск «Молоко»)	23,65
Летний День Сметана 20% 400г Стакан	39,60			Сметана 26% пл/ст. 0,4 кг (Витебск «Молоко»)	46,22	Сметана 26% пл/ст. 0,4 кг (Витебск «Молоко»)	44,11
МАСЛО СЛИВОЧНОЕ							
Простоквашино Масло сливочное 82% 180г Фольга	55,66			Масло «Крестьянское» сладкосливочное» несоленое 72,5% 200 г (ОАО «Полоцкий молочный комбинат»)	51,67	Масло сладкосливочное несоленое 82,5% 200 г	34,91
Летний день Масло сливочное Крестьянское 72,5% 180г Фольга	46,20			Масло «Крестьянское» сладкосливочное» несоленое 72,5% 200 г (ОАО «Полоцкий молочный комбинат»)	51,67	Масло «Крестьянское» сладкосливочное несоленое 72,5% 200 г	33,40
				Масло крестьянское «Веселый молочник» 72,5% 180г фольга (ЛМК)	46,39		
				Масло слив. «Домик в деревне» 72,5% 180г фольга (ЛМК)	50,11		
ЙОГУРТЫ							
Летний день Йогурт Земляника 1,5% 500г TR/PP	20,90	Йогурт питьевой «Чудо» классический 3,2% 400г	26,70	Йогурт биф. 2% 415г ПЭТ в ассортименте (Брестский молочный комбинат)	25,91	Йогурт с фруктовым наполнителем 1,5% 450гр п/п	20,57
Био-Баланс Биойогурт питьевой Клубника (Злаки, Чернослив, Вишня, Черника злаки, Курага персик, Зеленый чай) 1,5% 330г	23,54	Йогурт питьевой эффективный «БИО-Мах» клубника (яблоки- злаки, персик- курага, чернослив)	22,02	Йогурт «Чудо» в ассортименте 2,5% 315г стакан (ЛМК)	26,11		

Пэтбутылка		2,7% 300г				
Летний день Йогурт Лесная ягода (Абрикос) 1,5% 500г TR/PP	20,90			Йогурт биф. 2% 415г ПЭТ в ассортименте (Брестский молочный комбинат)	25,91	

В результате анализа установлено, что по некоторым позициям, а именно: молоко пастеризованное - Летний День 3,2% 0,5 л. TR/PP (цена, руб. с НДС-17,49), Село Луговое 3,2% 1,0 л. (цена, руб. с НДС-27,06) и масло сливочное 82% Простоквашино 180г Фольга (цена, руб. с НДС-55,66) цена прайс – листа на молочную продукцию ООО «ЮниМилк» выше аналогичной продукции, предлагаемой индивидуальным предпринимателем Сориним В.Я. и ОАО «Молоко» (Витебск). По позициям, а именно: сметана 20% 200г стакан Летний День (цена, руб. с НДС-21,56), сметана 20% 400г стакан Летний День (цена, руб. с НДС-39,60), йогурты: Летний день Лесная ягода (Абрикос) 1,5% 500г TR/PP (цена, руб. с НДС-20,90) цена прайс – листа на указанную продукцию ООО «ЮниМилк» ниже аналогичной продукции, предлагаемой индивидуальным предпринимателем Сориним В.Я. и ОАО «Молоко» (Витебск). Таким образом, вывод о том, что все цены из коммерческих предложений ООО «ЮниМилк», представленных ООО «Евроторг-Запад», выше аналогов, предлагаемых иными поставщиками, является необоснованным.

На рассмотрении дела № 04/13-Т 28.08.2013, представитель Заявителя Вишневецкий А.В. сообщил, что ООО «ЮниМилк» представило прайс-лист на всю молочную продукцию, аналогичный для торговых сетей «Микей», «Фортуна», «Линия» и «Евроторг». В ООО «ЮниМилк» действует единый прайс-лист не только для Смоленского региона. Что касается торговой сети «Магнит», то она является крупной федеральной сетью и поэтому с ней заключался договор поставки не на уровне филиала ООО «ЮниМилк-Смоленск». В настоящее время ведется переговорный процесс с ООО «Евроторг – Запад», ООО «ЮниМилк» направило ООО «Евроторг – Запад» коммерческое предложение с измененными условиями. Стороны договорились о сотрудничестве и остановились на том, что будут выработаны определенные позиции, но в настоящее время поставки еще не возобновились и заказы от ООО «Евроторг – Запад» не поступали.

Генеральный директор ООО «Евроторг - Запад» <...> подтвердил информацию ООО «ЮниМилк» о проведении встречи и рассмотрении поступившего коммерческого предложения, а также сообщил, что ООО «Евроторг – Запад» сможет взять не все предложенные позиции, а лишь позиции, конкурентные на данном рынке по ценам, с высокой долей продаваемости, а также отметил, что Общество вынуждено закупать цельномолочную продукцию из Белоруссии, так как она дешевле, но торговая сеть «Евроторг» не отказывается иметь в продаже продукцию ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК и готова для переговоров, но сегодня этот вопрос полностью не урегулирован.

Комиссия Смоленского УФАС России, рассмотрев все материалы дела, заслушав представителей Заявителя и Ответчика, установила следующее.

ООО «Евроторг - Запад» осуществляет деятельность по розничной торговле продовольственными товарами. Общество имеет на территории Смоленской области 13 торговых объектов, находящихся под общим управлением и использующих единое коммерческое обозначение «Евроторг».

Согласно пункту 8 статьи 2 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах

государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»: «торговая сеть – совокупность двух и более торговых объектов, которые находятся под общим управлением, или совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации».

Таким образом, ООО «Евроторг – Запад» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети.

Смоленским УФАС России, в целях контроля за соблюдением антимонопольных требований, установленных статьей 16 Закона о торговле и на основании части 1 статьи 25 Закона «О защите конкуренции», 05.03.2013 направлялся запрос (исх. № 910/05) обществу о представлении в Смоленское УФАС России копий договоров поставки продовольственных товаров (со всеми приложениями, дополнительными соглашениями, протоколами разногласий, изменениями к договору, и т.п., спецификациями или иными документами, отражающими ассортимент и сроки годности поставляемых продовольственных товаров) с поставщиками продовольственных товаров, зарегистрированными на территории Смоленской области.

Общество в ответ на вышеуказанный запрос письмом от 25.03.2013 (вх. № 776/05) представило в Смоленское УФАС России копии действующих 83-х договоров поставки продовольственных товаров со всеми приложениями.

По результатам анализа 83-х договоров поставки продовольственных товаров (дополнительных соглашений к ним) с хозяйствующими субъектами, осуществляющими поставки продовольственных товаров в торговую сеть «Евроторг» на предмет соблюдения требований Закона о торговле, было установлено следующее.

Обществом заключены договоры на поставку молочной продукции со следующими хозяйствующими субъектами:

- ООО «ЮниМилк» (местонахождение: 123317, г. Москва, ул. Антонова-Овсеенко, дом 15; грузоотправитель: филиал ООО «ЮниМилк - Смоленск» ООО «ЮниМилк»,

г. Смоленск, Краснинское шоссе, дом 21) - договор поставки № 141 от 04.07.2013;

- ООО Торговый Дом «Вася-Василек» (местонахождение: 214018, г. Смоленск, пр. Гагарина, дом 41) - договор поставки № 163 от 02.07.2012;

- индивидуальный предприниматель Сорин В.Я. (местонахождение: 214014,

г. Смоленск, ул. Твардовского, дом 22-б. кв. 8) - договор поставки продуктов питания от 02.07.2012;

- индивидуальный предприниматель Емельянов А.К. (местонахождение: 214501, Смоленская обл., Смоленский район, д. Боровая, 2-я ул., дом 19) - договор поставки № 97 от 25.12.2012.

- индивидуальный предприниматель Яковлев Д.М. (местонахождение: 214000,

г. Смоленск, ул. Большая Краснофлотская, дом 123) - договор поставки продукции

№ 21-80-74 от 04.07.2012. Индивидуальный предприниматель Яковлев Д.М. занимается реализацией продукции компании Вимм-Биль-Данн (далее – продукция компании ВБД).

Смоленским УФАС России было установлено, что условия договоров поставки

молочной продукции в торговую сеть «Евроторг» имеют ряд значимых отличий:

1. В договоре поставки продукции № 21-80-74 от 04.07.2012, заключенном ООО «Налибоки» с индивидуальным предпринимателем Яковлевым Д.М. сторонами согласованы и подписаны следующие пункты:

1.1. Пунктом 1.3. части 1 протокола о намерениях ООО «Налибоки» от 19.02.2013 к Договору поставки № 21-80-74 от 04.07.2012 предусмотрены условия: **не приобретать, не размещать в торговых залах магазинов и не реализовывать продукцию компании DANONE, в том числе торговых марок: Активия, Данакор, Актимель, Данон, Данисимо, Растишка и т.д.**

1.2. Пунктом 2.1. протокола о намерениях ООО «Налибоки» от 19.02.2013 к Договору поставки № 21-80-74 от 04.07.2012 предусмотрены условия: **неотъемлемой частью данного протокола являются согласованные и подписанные сторонами планыграммы.**

1.3. Пунктом 3.1. протокола о намерениях ООО «Налибоки» от 19.02.2013 к Договору поставки № 21-80-74 от 04.07.2012 предусмотрены условия об обеспечении 100% возврата продукции от покупателя.

1.4. В пункте 3.3 протокола о намерениях ООО «Налибоки» от 19.02.2013 согласованы и подписаны условия о том, что протокол является неотъемлемой частью годового соглашения на премию и действует в течение аналогичного периода.

1.5. В разделе 3. Заключительные положения Соглашения № 1 к Договору поставки № 21-80-74 от 04.07.2012 сторонами согласованы и подписаны условия о том, что настоящее соглашение является неотъемлемой частью Договора поставки и заключается на период с 12.02.2013 по 31.01.2014.

2. В пункте 8 статьи 4 договора поставки № 97 от 25.12.2012, заключенного ООО «Налибоки» с индивидуальным предпринимателем Емельяновым А.К., предусматривалось условие: «В случае нереализации Покупателем поставленного товара в течение не менее половины остаточного срока годности Поставщик обязуется принять указанную продукцию, либо по договоренности сторон заменить ее на иную. Стороны настоящего договора определили, что в случае невозможности замены продукции, стоимость принятого Поставщиком товара подлежит возмещению Покупателю путем зачета взаимных требований». Однако, Поставщик не согласился с данным предложением ООО «Налибоки» и согласно подписанному 25.12.2012 протоколу разногласий к договору поставки от 25.12.2012 № 97, условия пункта 8 статьи 4 договора поставки от 25.12.2012 № 97, по согласованию сторон, были удалены.

3. В договоре поставки продукции № 141 от 04.07.2012, заключенном ООО «Налибоки» с ООО «ЮниМилк», в лице филиала ООО «ЮниМилк-Смоленск» ООО «ЮниМилк» на поставку в торговую сеть «Евроторг» ООО «Налибоки» молочной продукции, производимой предприятиями Группы Компаний ДАНОН-ЮНИМИЛК сторонами согласованы и подписаны следующие пункты:

Пунктом 2.1. статьи 2 договора поставки № 141 установлены условия о том, что количество и ассортимент товара, поставляемого по договору, указываются в заказах, которые согласовываются Сторонами по утвержденной форме.

С января 2013 года торговой сетью «Евроторг» принято решение о прекращении размещения заказов.

ООО «ЮниМилк» письмом от 26.04.2013 № 804 обратилось в ООО «Налибоки» с коммерческим предложением о возобновлении поставок продукции по ассортименту ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК. Однако, указанное предложение в ходе переговоров было отвергнуто, о чем составлен протокол переговоров от 26.04.2013, согласно которому торговая сеть «Евроторг» не приняла условия коммерческого предложения ГК ДАНОН ЮНИМИЛК и выдвинула свои условия:

- снижение отпускной цены на продукцию торговой марки «ЮниМилк» от действующего прайс-листа ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК;
- увеличение отсрочки платежа свыше 3-х дней;
- предоставление 100% возврата нереализованной по срокам годности продукции ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК,

а также отметила, что возможность возобновления поставок продукции под торговой маркой «ДАНОН» в настоящее время торговой сетью «Евроторг» не рассматривается.

Протокол переговоров от 26.04.2013 подписан его участниками: от Группы компаний Данон-ЮниМилк <...> и от торговой сети «Евроторг» <...>.

В соответствии с Гражданским кодексом РФ (далее – ГК РФ), свобода договора – основополагающий принцип договорного права, означающий, что стороны договора по собственному усмотрению решают вопросы о заключении договора и его содержании. Юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

В тоже время, согласно требований части 1 статьи 422 ГК РФ: «договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения».

Торговая сеть «Евроторг», выдвигая ООО «ЮниМилк» условие предоставления 100% возврата нереализованной по срокам годности продукции ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК при возможности возобновления поставок продукции по ассортименту ГК ДАНОН-ЮНИМИЛК, отраженное в протоколе переговоров от 26.04.2013, тем самым нарушило требования Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» (далее – Закон № 29-ФЗ), согласно которым, некачественные и опасные пищевые продукты, признаваемые таковыми в соответствии с пунктом 2 статьи 3 указанного Закона, подлежат изъятию, уничтожению или утилизации (статьи 24 и 25 Закона № 29-ФЗ).

В пункте 2 статьи 3 Закона № 29-ФЗ указано, что не могут находиться в обороте пищевые продукты, материалы и изделия, которые, в частности, не имеют сроков годности (для пищевых продуктов, материалов и изделий, в отношении которых установление сроков годности является обязательным) или сроки годности которых истекли.

На основании Федерального закона от 30.03.1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» и «Положения о государственном санитарно-эпидемиологическом нормировании», утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 24.07.2000 № 554, введены в действие санитарно-эпидемиологические правила и нормативы СанПиН 2.3.2.1324-03 «Гигиенические требования к срокам годности и условиям хранения пищевых продуктов»,

утвержденные Главным государственным санитарным врачом Российской Федерации 21.05.2003 (далее - Санитарные правила).

Согласно приложению № 1 к Санитарным правилам, установлены условия хранения, сроки годности особо скоропортящихся и скоропортящихся продуктов при температуре (4+/-2) град. С.

Пунктами 58-78 приложения № 1 к Санитарным правилам, установлены сроки годности для молока и молочных продуктов:

«58. Молоко, сливки, сыворотка молочная,

пахта пастеризованные:

- в потребительской таре 36 часов

- во флягах и цистернах 36 часов

59. Молоко топленое 5 суток

60. Жидкие кисломолочные продукты 72 часа

61. Жидкие кисломолочные продукты, обогащенные бифидобактериями 72 часа

62. Кумыс натуральный (из кобыльего молока), кумыс из коровьего молока 48 часов

63. Ряженка 72 часа

64. Сметана и продукты на ее основе 72 часа

65. Творог и творожные изделия 72 часа

66. Творог и творожные изделия термически обработанные 5 суток

67. Продукты пастообразные молочные белковые 72 часа

68. Блюда из творога - вареники ленивые, сырники творожные, начинки из творога, пироги 24 часа

69. Запеканки, пудинги из творога 48 часов

70. Сыр домашний 72 часа

71. Сыры сливочные 5 суток

72. Сыры мягкие и рассольные без созревания 5 суток

73. Масло сырное 48 часов

74. Кисломолочные продукты:

74.1. Кефир:

- в бутылках 36 часов

- в полимерной таре 72 часа

- другие кисломолочные продукты 36 часов

75. Творог детский 36 часов

76. Творожные изделия 24 часа

77. Продукты стерилизованные (смеси молочные адаптированные, молоко стерилизованное):

- в бутылках 48 часов

- в герметичной таре 10 суток

78. Продукты для лечебного и профилактического питания на сквашенной соевой или немолочной основе 36 часов».

В соответствии с положениями Федерального закона от 12.06.2008 № 88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» (далее – Закон № 88-ФЗ) продукты переработки молока, не соответствующие требованиям настоящего Федерального закона, признаваемые таковыми в соответствии со статьей 17 указанного Закона, подлежат утилизации (пункт 1 статьи 19 Закона № 88-ФЗ).

Следовательно, ни один из вышеназванных нормативных документов не предусматривает возможность возврата товаров для производителей молока и молочных продуктов по истечении определенных сроков из торговой сети поставщику.

Одной из основных целью Закона о торговле является обеспечение соблюдения прав и законных интересов юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих торговую деятельность, юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих поставки производимых или закупаемых товаров, предназначенных для использования их в предпринимательской деятельности, в том числе для продажи или перепродажи, баланса экономических интересов указанных хозяйствующих субъектов, а также обеспечение при этом соблюдения прав и законных интересов населения.

Статьей 13 Закона о торговле установлены антимонопольные правила для хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, и хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров:

«1. Хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается:

1) создавать дискриминационные условия, в том числе:

а) создавать препятствия для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов.

2) навязывать контрагенту условия:

и) о возврате хозяйствующему субъекту, осуществившему поставки продовольственных товаров, таких товаров, не проданных по истечении определенного срока, за исключением случаев, если возврат таких товаров допускается или предусмотрен законодательством Российской Федерации».

Согласно пункту 8 статьи 4 Закона «О защите конкуренции»: **ДИСКРИМИНАЦИОННЫЕ УСЛОВИЯ** - 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, условия ООО «Налибоки», отраженные в протоколе переговоров с ООО «ЮниМилк» от 26.04.2013 и в протоколе о намерениях ООО «Налибоки» от 19.02.2013, являющимся неотъемлемой частью Договора поставки № 21-80-74 от 04.07.2012, заключенного ООО «Налибоки» с индивидуальным предпринимателем Яковлевым Д.М., создали необоснованные преимущества поставщику молочной продукции - индивидуальному предпринимателю Яковлеву Д.М. при осуществлении поставок в торговую сеть «Евроторг» и способствуют увеличению его товарооборота, в результате ООО «ЮниМилк» - поставщик молочной продукции поставлено в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами (ООО Торговый Дом «Вася-Василек», индивидуальным предпринимателем Сориным В.Я. и индивидуальным предпринимателем Емельяновым А.К. - конкурентами индивидуального предпринимателя Яковлева Д.М.), носят дискриминационный характер и создают барьеры входа на рынок ООО «ЮниМилк», осуществляющему поставки молочной продукции в торговую сеть «Евроторг» ООО «Евроторг – Запад».

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Смоленского УФАС России усматривает в действиях ООО «Евроторг - Запад» признаки нарушения требований подпункта «а» пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания ООО «ЮниМилк» дискриминационных условий по поставке молочной продукции по сравнению с другими поставщиками молочной продукции, в том числе создания препятствий ООО «ЮниМилк» для доступа на рынок оптовой реализации молочной продукции для дальнейшей розничной реализации через торговую сеть «Евроторг» и навязывания ООО «ЮниМилк» одним из условий поставок в торговую сеть «Евроторг» предоставление 100% возврата нереализованной по срокам годности продукции.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия общества с ограниченной ответственностью «Евроторг - Запад» нарушившими требования подпункта «а» пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания ООО «ЮниМилк» дискриминационных условий по поставке молочной продукции по сравнению с другими поставщиками молочной продукции, в том числе создания препятствий ООО «ЮниМилк» для доступа на рынок оптовой реализации молочной продукции для дальнейшей розничной реализации через торговую сеть ООО «Евроторг – Запад» и в части навязывания ООО «ЮниМилк» 100% возврата нереализованной по

срокам годности продукции, поставляемой в торговую сеть ООО «Евроторг - Запад».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Евроторг - Запад» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: прекратить нарушение требований подпункта «а» пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» путем рассмотрения по существу коммерческого предложения ООО «ЮниМилк» о возобновлении поставок молочной продукции в торговую сеть ООО «Евроторг - Запад» в соответствии с заключенным договором.