

РЕШЕНИЕ
по делу № 63-А-10

г. Абакан

Резолютивная часть решения объявлена 31.05.2011 г.
В полном объеме решение изготовлено 14.06.2011 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии: Шалимов П.А. – заместитель руководителя управления;

Члены комиссии: Жукова И.И. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы (АЗР);

Северина Е.С. – старший специалист 3-го разряда отдела АЗР;

Алехина А.А. – специалист 1 разряда отдела госзакупок и контроля органов власти,
в присутствии:

- представителя ЗАО «РегионМарт» Бессонова М.Е. (доверенность № 122/10 от 09.02.2010),

- старшего прокурора отдела по надзору за соблюдением федерального законодательства Прокуратуры Республики Хакасия Ленда Е.А. (поручение Прокуратуры РХ от 11.01.2011 г, № 7/10-2011),

рассмотрев материалы дела № 63-А-10, возбужденного в отношении ЗАО «РегионМарт» по признакам нарушения части 4 статьи 9 и 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),

УСТАНОВИЛА:

Во исполнение поручения Федеральной антимонопольной службы России от 26.07.2010 г. № ИА/23909 Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России) провело работу по анализу договоров поставки в торговые сети, действующие на территории Республики Хакасия.

В частности, анализируя договоры поставки, представленные ЗАО «РегионМарт»: № 924/07/08 от 1 июля 2008, №5/10/кс от 05 октября 2009, № 91 от 01 января 2008, №450/04/08 от 26 марта 2008, 31254/10/08 от 15 октября 2008, №55 от 08 апреля 2008, № 2/3/02/08 от 25 февраля 2008, № 107 от 1 июля 2009, № 490/04/08 от 08 апреля 2008, №658/05/08 от 05 мая 2008, № 180309 от 06 июля 2009, № 01/238/03/08 от 08 января 2008, № 28/135/02/08 от 28 января 2008 и др. Хакасское УФАС России усмотрело в них признаки нарушения законодательства о торговле.

Так, из пункта 2.12 вышеперечисленных договоров поставки следует, что продавец (поставщик) гарантирует, что он предлагает и поставляет товар покупателю только по максимально низкой цене и при наилучших условиях для покупателя по сравнению с иными третьими лицами.

Пунктом 4.8 указанных договоров установлено безусловное право покупателя в случае, если товар не был реализован в течение трех месяцев с момента поставки вернуть его поставщику.

Вместе с тем некоторые договоры поставки заключены с учетом Протоколов разногласий, исключивших вышеперечисленные пункты, что создает дискриминационные условия для поставщиков, в договоры с которыми указанные пункты включены.

Также по некоторым договорам поставки установлена премия покупателю за приобретенные у поставщика товары, в том числе свыше размера вознаграждения, предусмотренного частью 4 статьи 9 Закона о торговле.

10 декабря 2010 года в отношении ЗАО «РегионМарт» было возбуждено дело № 63-А-10 по признакам нарушения части 4 статьи 9 и части 1 статьи 13 Закона о торговле.

На заседании комиссии представитель ЗАО «РегионМарт» согласился с доводами Комиссии относительно имеющихся в действующих договорах поставки нарушений Закона о торговле. Также представитель ЗАО «РегионМарт» пояснил, что в настоящее время ведется работа по приведению указанных договоров в соответствие с требованиями действующего законодательства. В качестве доказательства в материалы дела представлены договоры поставки с ООО «Хлебные традиции», ОАО «Хлеб», индивидуальным предпринимателем Бабушкиным О.В. от 01.02.2011 года. В связи с тем, что ЗАО «РегионМарт» заключено свыше тысячи договоров с поставщиками, устранение всех нарушений займет некоторое время.

На основании анализа документов, имеющихся в материалах дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

ЗАО «РегионМарт» (ИНН 4205132478) зарегистрировано инспекцией Федеральной налоговой службы по г.Кемерово за основным государственным регистрационным номером 1074205012782. ЗАО «РегионМарт», согласно ОКВЭД, осуществляет следующие виды деятельности: розничная торговля в неспециализированных магазинах, исследование конъюнктуры рынка и выявление общественного мнения, прочая оптовая торговля, рекламная деятельность, производство хлеба и мучных кондитерских изделий недлительного хранения.

ЗАО «РегионМарт» работает в разных форматах (мини, экспресс, макси и гипер), имеет магазины под брендами «Поляна», «Чибис», «Спутник», «Бонус».

На территории Республики Хакасия ЗАО «РегионМарт» имеет структурные подразделения – гипермаркет и максимаркет «Поляна», расположенные в г. Абакане по ул. Дружбы народов, 48, ул. Некрасова, 31 А, супермаркет в г. Черногорске.

ЗАО «РегионМарт» является торговой сетью, поскольку отвечает следующим требованиям: совокупность двух и более торговых объектов, на территории которых осуществляется розничная торговля товарами одной или нескольких групп (продовольственные, непродовольственные, медицинские), оказывающих услуги под одним товарным знаком, торговой маркой, наименованием либо иным средством индивидуализации данных объектов, принадлежащих одному или нескольким хозяйствующим субъектам.

Отношения между ЗАО «РегионМарт» и продавцами (поставщиками) товара строятся на договорной основе.

Большая часть договоров – типовые, исходя из анализа условий, разработанные ЗАО «РегионМарт», заключены в период 2008-2009 гг. с условием пролонгации. В процессе рассмотрения дела № 63-А-10 представителем ЗАО «РегионМарт» представлены договоры нового образца, разработанные с учетом требований Закона о торговле. Также в материалы дела представлены дополнительные соглашения о внесении изменений в ранее заключенные договоры поставки: №1085/08/08, № 450/04/08, №983/07/08, №55, №15/1322/11/08, №81/08, №2/3/02/08, №1025/04/08, №91, №1254/10/08, №5/10/КС, №6/н от 31.01.2010, №747/10/09, № 6/нот 01.12.2009, № 6/н 01.10.2009, № 6/н 28.09.2009, №208, № 6/н от 01.01.2009, № 6/н от 11.03.2009, №107, № 6/н от 20.03.2009, №107, № 6/н от 01.05.2009, №180309, № 6/н от 25.08.2009, № 490/04/08, № 01/238/03/08, № 6/н от 22.12.2008, № 22/05, № 28/03/08, № ДН-006, № 382/03/08. Указанными дополнительными соглашениями ЗАО «РегионМарт» исключен пункт 4.8 договора, а также по некоторым договорам – пункт 2.12. При этом представителем ЗАО «РегионМарт» причины избирательного подхода к договорам (в части приведения их в соответствие с требованиями Закона о торговле) не объяснены.

Также комиссия установила, что некоторые договоры в настоящее время действуют в прежней редакции, включая пункты 2.12 и 4.8: № 27/105/01/08 от 24.12.2007, № 6/н от 20.03.2009, № 23 от 01.09.2009, № 28/153/02/08 от 28.01.2008, № 924/07/08 от 01.07.2008,

№ 658/05/08 от 05.05.2008, № 281/03/08 от 01.01.2008, № 8/н от 01.10.2009, № 6/н от 01.06.2009, № 6/н от 22.06.2009, № 11-05 от 02.03.2009, № 23/865/06/08 от 23.06.2008.

Комиссия считает, что пункт 2.12 вышеперечисленных договоров («продавец (поставщик) гарантирует, что он предлагает и поставляет товар покупателю только по максимально низкой цене и при наилучших условиях для покупателя по сравнению с иными третьими лицами») содержит дискриминационные условия для поставщиков товаров в торговую сеть.

В соответствии со статьей статьи 13 Закона о торговле в том числе, хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, запрещается создавать дискриминационные условия для хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность. Перечень запретов, предусмотренных частью 1 статьи 13 указанного закона является открытым.

Под дискриминационными условиями согласно пункту 8 статьи 4 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции) понимаются условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Из анализа представленных в материалы дела договоров поставки комиссия установила, что некоторые договоры поставки заключены с учетом Протоколов разногласий (например, договор поставки № 303/ГД/006 от 27 июля 2009 года), исключивших вышеперечисленные пункты, что создает дискриминационные условия для поставщиков, в договоры с которыми указанный пункт включен.

По факту включения в договор условий о возврате хозяйствующему субъекту, осуществившему поставки продовольственных товаров, таких товаров (пункт 4.8) комиссия считает, что, поскольку указанное условие добровольно включено в договор, не является нарушением запрета, установленного подпунктом «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Дополнительным соглашением от 01 июня 2009 года к договору поставки № 490/04/08 от 08 апреля 2008 года между ЗАО «РегионМарт» и индивидуальным предпринимателем Поповым М.Г. Покупателю предусмотрена премия за приобретенные у Поставщика товары в размере 11%.

В соответствии с частью 4 статьи 9 Закона о торговле определено, что размер вознаграждения не может превышать 10% от цены приобретенных продовольственных товаров.

Вместе с тем, согласно части 2 статьи 22 вышеуказанного закона условия договоров поставки продовольственных товаров, заключенных до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, должны быть приведены в соответствие с требованиями настоящего Федерального закона в течение ста восьмидесяти дней со дня вступления в силу настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 3 вышеуказанного Дополнительного соглашения к договору поставки с индивидуальным предпринимателем Поповым М.Г. установлен срок действия данного соглашения: с 01 июня 2009 года по 31 мая 2010 года. Таким образом, указанное Дополнительное соглашение является срочным. Следовательно, в данном случае нарушение установленного частью 4 статьи 9 Закона о торговле требования устранено ЗАО «РегионМарт» автоматически в указанный частью 2 статьи 22 указанного закона срок путем окончания срока действия данного Дополнительного соглашения.

По договору №760/07/07 от 19 июля 2007 г. с ЗАО «Ленком» установлена премия в размере 0,33% (Дополнительное соглашение от 18 октября 2007 года), а согласно пункту 5.17 договора поставки № 187/АН/УКРМ от 01 августа 2010 года с ОАО «Саянмолоко» в числе обязательств Поставщика указана, в том числе, выплата премии.

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 15 июля 2010 г. № 530 определен перечень отдельных видов социально значимых продовольственных товаров, за приобретение определенного количества которых хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, не допускается выплата вознаграждения. В указанный Перечень включено молоко питьевое пастеризованное 2,5 - 3,2% жирности по ГОСТ Р 5290-2003 со сроком годности менее 10 дней.

Из приложения к договору поставки №760/07/07 от 19 июля 2007 г. с ЗАО «Ленком» следует, что молоко с вышеуказанными характеристиками, производства ОАО «Саянмолоко» входит в ассортиментный перечень поставляемых ЗАО «Ленком» товаров.

Договором с ОАО «Саянмолоко» предусмотрена выплата премии, что также противоречит Постановлению Правительства Российской Федерации от 15 июля 2010 г. № 530.

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах дела, выслушав устные пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к выводу, что в действиях ЗАО «РегионМарт» имеется нарушение части 4 статьи 9 и части 1 статьи 13 Закона о торговле.

В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о торговле целями указанного закона являются, в том числе, формирование конкурентной среды, обеспечение соблюдения прав и законных интересов хозяйствующих субъектов, 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.

Включив в договоры условие о цене товара (пункт 2.12), ЗАО «РегионМарт» нарушает права хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки товаров в торговую сеть, ограничивая предпринимательскую деятельность, то есть самостоятельную, осуществляемую на свой риск деятельность, направленную на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Кроме того, предусмотрев в договорах (Дополнительных соглашениях к договорам) условия о премиях, ЗАО «РегионМарт» также нарушает Постановление Правительства Российской Федерации от 15 июля 2010 г. № 530.

В соответствии с частью 2 статьи 16 Закона о торговле государственный контроль (надзор) за соблюдением антимонопольных правил и требований, предусмотренных Законом о торговле, проводится федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальными органами в порядке и в пределах полномочий, которые установлены антимонопольным законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства и выдает при необходимости обязательные для исполнения предписания.

Руководствуясь частью 2 статьи 16 Закона о торговле, статьями 23, 25, частью 1 статьи 39, статьей 41 Закона о защите конкуренции, комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать ЗАО «РегионМарт» (ул.Тухачевского, 50, г. Кемерово, 650070) нарушившим части 4 статьи 9 и части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

2. Выдать ЗАО «РегионМарт» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, для чего в срок до 01.09.2011 г. привести договоры поставки продовольственных товаров в торговую сеть ЗАО «РегионМарт» в соответствие с

требованиями части 4 статьи 9 и части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Председатель комиссии: П.А.Шалимов

Члены комиссии: И.И. Жукова

Е.С.Северина

А.А.Алехина

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

ПРЕДПИСАНИЕ
по делу № 63-А-10

14 июня 2011 года г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель комиссии: Шалимов П.А. – заместитель руководителя управления;

Члены комиссии: Жукова И.И. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного законодательства и рекламы (АЗР);

Северина Е.С. – старший специалист 3-го разряда отдела АЗР;

Алехина А.А. – специалист 1 разряда отдела госзакупок и контроля органов власти,

руководствуясь частью 2 статьи 16 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», статьей 23, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 14 июня 2011 года по делу № 63-А-10 о нарушении ЗАО «РегионМарт» (ул.Тухачевского, 50, г. Кемерово, 650070) части 4 статьи 9 и части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Закрытому акционерному обществу «РегионМарт» прекратить нарушение антимонопольного законодательства, для чего в срок до 01.09.2011 г. привести договоры поставки продовольственных товаров в торговую сеть ЗАО «РегионМарт» соответствие с требованиями части 4 статьи 9 и части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

2. О выполнении настоящего предписания сообщить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия до 07.09.2011 г.

Председатель комиссии: П.А.Шалимов

Члены комиссии: И.И. Жукова

Е.С.Северина

А.А.Алехина

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

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

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.