

Ответчик:

ООО «Эпоха»
392000, г. Тамбов,
ул. Мичуринская, д. 169

Заявитель:

ООО «ТД Алтайская крупа»
659311, Алтайский край,
г. Бийск, ул. Трофимова, 7

РЕШЕНИЕ № Т4-1/14

Резолютивная часть решения объявлена 26 июня 2014
года

Решение в полном объеме изготовлено 7 июля 2014 года

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

Мазаева С.В. – заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

члены Комиссии:

Колодина Н.Н. - заместитель руководителя-начальник отдела закупок и антимонопольного контроля органов власти,

Вислобокова Е.М. - заместитель начальника отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

Козырева М.А. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

в присутствии представителя ООО «Эпоха» «.....» (доверенность от 31.03.2014),

представитель заявителя на рассмотрение дела не явился, доказательства надлежащего извещения имеются в материалах дела,

рассмотрев дело № Т4-1/14 по признакам нарушения ООО «Эпоха» (392000, г. Тамбов, ул. Мичуринская, д. 169) подпункта а) пункта 1 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),

У С Т А Н О В И Л А:

В Тамбовское УФАС России поступило заявление ООО «ТД Алтайская крупа» (Алтайский край, г. Бийск, ул. Трофимова, 7) с жалобой на действия ООО «Эпоха» - торговая сеть «Эконом» по непредоставлению информации об условиях отбора контрагентов для поставки товаров в торговую сеть (вх. от 19.02.2014 № 1181).

Согласно части 3 статьи 16 Закона о торговле 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 от 26.07.2006 № 135 - ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с наличием признаков нарушения Закона о торговле в действиях ООО «Эпоха» было возбуждено настоящее дело.

Рассмотрение дела неоднократно откладывалось, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

На рассмотрении дела 26.06.2014 представитель ООО «Эпоха» пояснил, что согласно поступившему коммерческому предложению от ООО «ТД Алтайская крупа», Общество просило согласовать срок поставки в течение 12 календарных дней. Однако, доставка товара поставщиками в течение 24 часов является обязательным условием для заключения договора поставки между ООО «Эпоха» и поставщиками. Данное требование обусловлено тем, что ООО «Эпоха» не хранит товары на складе магазина, а товар поступает сразу на полки магазина и заказывается в минимальном количестве. В случае продажи какого-либо товара категории бакалея, поставка товара осуществляется незамедлительно, в течение суток. Заключение договора поставки с ООО «ТД Алтайская крупа» при соблюдении условия о поставке товара в течении 12 календарных дней создало бы дискриминационные условия по отношению к поставщикам, с которыми заключены договоры поставки товара категории бакалея. Кроме того, представитель ООО «Эпоха» заявил, что Общество осуществляет торговую деятельность по продаже продовольственными товарами только в магазине по адресу: г. Тамбов, ул. Мичуринская, 169, по адресу: г. Тамбов, ул. Полынковская, 55 Общество осуществляет торговую деятельность по продаже алкогольной продукции, и соответственно, не является торговой сетью в соответствии с Законом о торговле.

Также представитель ООО «Эпоха» сообщил, что ответ на коммерческое предложение ООО «ТД Алтайская крупа» от 08.10.2013 не последовал по той причине, что Общество с ноября 2013 года по март 2014 года вело подготовку к прекращению торговой деятельности в магазине по адресу: г. Тамбов, ул. Мичуринская, д. 169 и началу с 01.05.2014 торговой деятельности продуктами питания (в том числе интересующей ООО «ТД Алтайская крупа» группы продовольственных товаров) в магазинах по адресам: г. Тамбов, ул. Чичканова/Советская, 89/164, ул. Полынковская, д.55. 18 апреля 2014 года ООО «Эпоха» направило в адрес ООО ТД «Алтайская крупа» письмо (исх. от 17.04.2014) о намерении заключить договор поставки с приложением проекта договора, ответ на которое до настоящего времени не поступил.

Рассмотрев материалы дела, выслушав пояснения представителя лица, участвующего в деле, Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства установила следующие фактические обстоятельства и пришла к следующим выводам.

1. Частью 3 статьи 1 Закона о торговле определено, что настоящий Федеральный закон регулирует отношения, возникающие между хозяйствующими субъектами при осуществлении ими торговой деятельности.

В соответствии с пунктом 8 статьи 2 Закона о торговле, торговая сеть – это 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.

Согласно информации, представленной Управлением промышленности и предпринимательства Тамбовской области (вх. от 26.02.2014 № 1392), на территории г. Тамбова торговлю продовольственными товарами с использованием наименования магазина «Эконом», осуществляют следующие хозяйствующие субъекты:

1) ООО «Ника» по адресу: г. Тамбов, ул. Гастелло, 32; МП «ТЦР»;

2) ООО «Магазин № 76» по адресу: г. Тамбов, ул. И. Франко, 14;

3) ООО «Салют» по адресу: г. Тамбов, ул. Киквидзе, 98;

4) ООО «Андора» по адресам: г. Тамбов, ул. Магистральная, 4; Моршанское шоссе, 48, ул. Сенько, 25 А; ул. Мичуринская, 197 А, ул. Т. Дерунец, 71; ул. Чечерина, 20А; ул. Чичканова, 127;

5) ООО «Содружество» по адресу: г. Тамбов, ул. Советская, 132;

6) ООО «Зарница- 48» по адресу: г. Тамбов/Набережная, 3А.

7) ООО «Эпоха» по адресам: г. Тамбов, ул. Мичуринская, 169; ул. Полынковская, 55; ул. Советская/Чичканова, 164/89.

По данным ООО «Эпоха» (вх. от 08.05.2014 3 3412) Общество осуществляло торговую деятельность по адресу: г. Тамбов, ул. Полынковская, 55 на основании договора субаренды нежилого помещения от 01.12.2012 № 35/Пс, заключенного с ООО «Эра», используя помещение общей площадью 74,7 кв.м, в том числе торговая площадь 25,2 кв.м и складские и вспомогательные помещения площадью 49,5 кв. м. Согласно дополнительному соглашению к данному договору (от 01.05.2014) использование помещения общей площади увеличилось до 507,1 кв.м., в том числе торговая площадь увеличилась до 263 кв. м, складская помещения увеличились до 243,8 кв.м.

При осуществлении торговой деятельности по адресу: г. Тамбов, ул. Мичуринская, 169 ООО «Эпоха» использовало нежилое помещение площадью 621,1 кв.м, 1 этаж на основании договора аренды от 01.11.2011, заключенного с ООО «Эра».

По указанным адресам ООО «Эпоха» осуществляло торговую деятельность под единым коммерческим обозначением «Эконом».

По адресу: г. Тамбов, ул. Чичканова/Советская, д. 89/164 ООО «Эпоха» осуществляет торговую деятельность на основании договора аренды нежилого помещения от 01.09.2013 № 49о, заключенного с ООО «Магазин «Огонек», используя помещение общей площадью 55,12 кв.м, в том числе торговая площадь 18,42 кв. м, складские и вспомогательные помещения 36,7 кв.м. По данному адресу Общество не использует коммерческое обозначение «Эконом».

Кроме того, в материалах дела имеется акт осмотра от 14.05.2014 с фотографиями магазинов по адресам: г. Тамбов, ул. Мичуринская, 169; ул. Полынковская, 55, составленный сотрудниками Тамбовского УФАС России, согласно которому по указанным адресам размещена вывеска магазина «Эконом».

Слово «ЭКОНОМ» исполнено красным цветом, на букве «М» вертикально снизу

вверх размещено слово «классик» белого цвета. Визуально, с точки зрения покупателей, коммерческое обозначение данного магазина воспринимается как «Эконом».

По данным ООО «Эпоха» (вх. от 08.05.2014 № 3412) коммерческое обозначение (товарный знак) «ЭКОНОМклассик» Общество использует на основании лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака от 01.03.2013, что подтверждается приложением к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 447589 о регистрации лицензионного договора.

Правообладателем товарного знака № 447589 от 18.11.2011 является ИП «.....».

Между индивидуальным предпринимателем «.....» и ООО «Эпоха» заключен лицензионный договор о предоставлении права использования товарного знака от 01.03.2013 (далее – Лицензионный договор).

Согласно пункту 1.1 Договора Лицензиар предоставляет Лицензиату на срок действия настоящего договора за уплачиваемое Лицензиатом вознаграждение неисключительную лицензию на использование товарного знака «ЭКОНОМКЛАССИК», зарегистрированного в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 18 ноября 2011 года, согласно Заявке № 2010729621, с приоритетом от 14.09.2010 № 447589, выданного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, согласно классам МКТУ и перечню товаров и /или услуг, указанных в свидетельстве на товарный знак.

К классам МКТУ в отношении которых зарегистрирован указанный товарный знак, относится следующее: демонстрация товаров, продвижение товаров (для третьих лиц), услуги магазинов, в том числе Интернет –магазинов, оформление витрин, информация и советы коммерческие потребителям, представление товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи, управление процессами обработки заказов на покупки, услуги снабженческие для третьих лиц (закупки и обеспечение предпринимателей товарами).

Пунктом 1.2 Лицензионного договора определено, что Лицензиат получает право обозначать свои товары и услуги согласно перечню товаров и услуг, указанных в свидетельстве на товарный знак, на территории Российской Федерации.

Таким образом, ООО «Эпоха» в период обращения ООО «ТД Алтайская крупа», осуществляло деятельность по розничной реализации продовольственными товарами в двух торговых объектах (г. Тамбов, ул. Мичуринская, 169; ул. Польшковская, 55) под одним коммерческим обозначением «Эконом» и в трех торговых объектах под одним управлением (г. Тамбов, ул. Мичуринская, 169; ул. Польшковская, 55, ул. Чичканова/Советская, д. 89/164).

Следовательно, ООО «Эпоха» является торговой сетью в соответствии с пунктом 8 статьи 2 Закона о торговле.

2. Согласно пункту 7 части 2 статьи 8 Закона о торговле установлено, что хозяйствующие субъекты, осуществляющие торговую деятельность, при организации торговой деятельности и ее осуществлении, за исключением установленных настоящим Федеральным законом, другими федеральными

законами случаев, самостоятельно определяют порядок и условия осуществления торговой деятельности, в том числе: ассортимент продаваемых товаров, режим работы, приемы и способы, с помощью которых осуществляется продажа товаров, количество, типы, модели технологического оборудования, инвентаря, используемых при осуществлении торговой деятельности, способы доведения до покупателей информации о продавце, о предлагаемых для продажи товарах, об оказываемых услугах.

Согласно пункту 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" **или путем предоставления запрашиваемой информации безвозмездно в четырнадцатидневный срок со дня получения соответствующего запроса.**

Хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, запрещается создавать дискриминационные условия, **в том числе создавать препятствия для доступа на товарный рынок** или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов (пп. а) п.1 ч.1 ст. 13 Закона о торговле).

Пунктом 8 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) дано понятие 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 другими хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Установлено, что ООО «Эпоха» заключены договоры на поставку продовольственных товаров (крупы фасованные, мука, макаронные изделия и т.д.) с такими хозяйствующими субъектами, как ООО «Верона» (г. Тамбов ул. Ипподромная, д. 12 «к»), ООО «Диарит» (г. Тамбов, ул. Авиационная, 155А), ООО «Шаттл-Тамбов» (г. Тамбов, ул. Московская, д. 1а).

ООО «ТД Алтайская крупа» направило в адрес ООО «Эпоха» запрос (исх. от 09.08.2013 № 2154) о предоставлении в письменном виде информации об условиях отбора контрагентов для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора.

ООО «Эпоха» на данное обращение (исх. от 20.08.2013) представило информацию об условиях отбора контрагентов для заключения договоров поставки ООО «Эпоха (торговая сеть – «Эконом»), интересующей ООО «ТД Алтайская крупа» группы товаров (крупы фасованные, мука, макаронные изделия и т.д.). В информации об условиях работы с поставщиками указано, что: *«Компания заключает Договоры с Поставщиками в строгом соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, в том числе Гражданского Кодекса Российской Федерации и Федерального закона № 381 –*

ФЗ от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации». Компания при принятии решения о заключении или не заключения Договоров с Поставщиками, которые имеют намерения реализовать Компании товары, руководствуются следующими экономическими и технологическими обоснованными критериями:

- товары и их упаковка должны соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации и Компании (п. 17);

- товар соответствует маркетинговой и ценовой политике Компании в магазинах советующего формата (п. 20);

- тара, в которой осуществляется поставка товара должна, должна соответствовать логистическим возможностям Компании (п. 27);

- порядок поставки товара Поставщиком Компании не должен противоречить установленному в Компании порядку поставки, создавать препятствий поставке товара Компании Поставщиками (п. 28);

- поставка осуществляется до торговых объектов Компании силами Поставщика и строго по графику, установленному Компании (п. 29)».

ООО «ТД Алтайская крупа», изучив условия отбора контрагентов для заключения договора поставки, направило коммерческое предложение (исх. от 08.10.2013 № 2552), в котором просило ООО «Эпоха» представить более подробную информацию об условиях поставки продовольственных товаров в торговую сеть «Эконом».

Так, например, по пункту 23 Условий работы с поставщиками (далее- Условия)-экономические условия приобретения товаров должны соответствовать существующим в Компании обычным (среднему уровню) экономическим условиям приобретения аналогичного товара» – ООО «ТД Алтайская крупа» **просило представить более подробную информацию об экономических ООО «Эпоха»;**

по пункту 27 Условий – «тара, в которой осуществляется поставка товара, должна соответствовать логистическим возможностям Компании» – Общество **просило разъяснить логистические возможности;**

по пункту 28 Условий – «порядок поставки товара Поставщиком Компании не должен противоречить установленному в Компании порядку поставки, создавать препятствий поставке товара Компании другими Поставщиками» – ООО «ТД Алтайская крупа» просило **разъяснить порядок поставки Товара;**

по пункту 29 Условий – «поставка осуществляется до торговых объектов Компании силами Поставщика и строго по графику, установленному Компанией» – ООО «ТД Алтайская крупа» **просило представить график поставок и др.**

Однако, ООО «Эпоха» на коммерческое предложение ООО «ТД Алтайская крупа» запрашиваемую информацию об условиях поставки продовольственных товаров не представило, а сообщило (исх. от 23.10.2013), что для полного и детального предложения по заключению договора поставки продовольственных

товаров необходимо представить прайс-лис на продукцию в соответствии с условиями коммерческого предложения в течение 10 дней с момента получения настоящего письма.

31.10.2013 ООО «ТД Алтайская крупа» направило в адрес ООО «Эпоха» прайс-лис на продукцию.

По данным сайта ФГУП «Почта России», раздел «Отслеживание почтовых отправлений» (<http://www.russianpost.ru/tracking>), заказное письмо № EA256625970RU вручено ООО «Эпоха» 13.11.2013.

Направленная ООО «Эпоха» (от 20.08.2013) информация носила общий характер и не могла рассматриваться в качестве информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора, поскольку не позволяла определять потребности торговой сети в товарах и формировать предложения по условиям поставок, что влечет невозможность поставщикам, не имеющую такую информацию, конкурировать с другими поставщиками.

Положения Закона о торговле не запрещают хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность посредством организации торговой сети, предъявлять к потенциальным поставщикам либо их товарам любые требования, имеющие принципиальное значение для позиционирования торговой сети в целом (к примеру, товары низкой ценовой категории, товары высокого качества, известность товарного знака и т.д.). Однако указанные требования должны в равной мере предъявляться ко всем потенциальным контрагентам.

С другой стороны, положения части 1 статьи 9 Закона о торговле имеют целью создание у хозяйствующего субъекта, имеющего намерение осуществлять поставку продовольственных товаров в конкретную торговую сеть, объективного представления о его соответствии установленным данной сетью критериям, принципиальной возможности достигнуть их в случае не соответствия, либо, отказавшись от намерения сотрудничать с этой сетью, обратиться к иным торговым предприятиям. При этом законодательно установленная обязанность своевременного доведения информации о критериях отбора хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети, своих контрагентов и существенных условиях договора поставки до заинтересованных лиц призвана не допускать создание необоснованных препятствий доступу на товарный рынок и создавать равные условия для входа на рынок всем поставщикам.

Таким образом, ООО «Эпоха» не представило ООО «ТД Алтайская крупа» полной информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора.

На основании вышеизложенного Комиссией Тамбовского УФАС России установлено, что ООО «Эпоха» (торговая сеть «Эконом») не исполнена обязанность по обеспечению доступа к информации об условиях отбора контрагентов для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях таких договоров, предусмотренная частью 1 статьи 9 Закона о торговле.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле

хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается создавать дискриминационные условия, **в том числе создавать препятствия для доступа на товарный рынок** или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов.

Отсутствие информации об условиях отбора контрагентов для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора заведомо ставит поставщика в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами – поставщиками, которые уже осуществляют поставки в торговую сеть.

Уклонение ООО «Эпоха», осуществляющего торговую деятельность посредством организации торговой сети, от раскрытия информации, которая в равной степени должна относиться ко всем поставщикам, действующего на рынке поставок продовольственных товаров, существенно сужает конкурентную среду, поскольку не позволяет поставщику ООО «Алтайская крупа», не получившему необходимую для него информацию об условиях вхождения в торговую сеть, на равных конкурировать с другими поставщиками, имеющими такую информацию.

В частности, согласно представленным ООО «Эпоха» на рассмотрение дела прайс – листам к договорам поставки, и прайс – листом, направленным ООО «ТД Алтайская крупа» в адрес ООО «Эпоха», установлено, что через торговую сеть осуществляется реализация товаров (крупа гречневая, крупа рисовая, крупа кукурузная и др.), аналогичных предлагаемых к поставке ООО «ТД Алтайская крупа».

На основании изложенного Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Эпоха» (торговая сеть «Эконом») нарушения подпункта «а» пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле, выражающегося в создании для ООО «ТД Алтайская крупа» дискриминационных условий для доступа на рынок оптовой реализации бакалейной продукции для дальнейшей розничной реализации через Торговую сеть «Эконом» путем непредставления информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров, а также необоснованного уклонения от рассмотрения по существу предложения ООО «ТД Алтайская крупа» и от заключения договора поставки.

ООО «Эпоха» 18 апреля 2014 года направило в адрес ООО ТД «Алтайская крупа» письмо (исх. от 17.04.2014) о намерении заключить договор поставки с приложением проекта договора, а также сообщило, что ввиду того, что ООО «Алтайская крупа» просит согласовать поставку на срок «в течение 12 календарных дней», Общество указало, что доставка товара в течение 24 часов является обязательным условием для заключения договоров поставки между ООО «Эпоха» и поставщиками. Если данное условие неисполнимо, Общество просит предоставить предложение о поставке товара через ООО ТД «Алтайская крупа» дистрибьютора либо логическую компанию.

Приложенный проект договора поставки содержит следующие условия: предмет договора, обязанности сторон, качество товара, условия и сроки поставки, цена товара и порядок расчетов, ответственность сторон, урегулирование споров,

прочие условия, адреса сторон.

Копия квитанции об отправке данного письма в материалах дела имеется.

Таки образом, ООО «Эпоха» (торговая сеть – «Эконом») добровольно устранило допущенное нарушение Закона о торговле и сообщило заявителю условия вхождения в торговую сеть «Эконом».

Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь часть 2 статьи 16 Закона о торговле, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1- 4 статьи 41, часть 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Эпоха» нарушившим подпункт «а» пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле, выразившегося в создании для ООО «ТД Алтайская крупа» дискриминационных условий для доступа на рынок оптовой реализации бакалейной продукции для дальнейшей розничной реализации через Торговую сеть «Эконом» путем непредставления информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров, а также необоснованного уклонения от рассмотрения по существу предложения ООО «ТД Алтайская крупа» и от заключения договора поставки

2. Дело прекратить.

3. Передать материалы дела должностному лицу Тамбовского УФАС России о рассмотрении вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

С.В. Мазаева

Члены Комиссии:

Н.Н. Колодина

Е.М. Вислобокова

М.А. Козырева

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке,

предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 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.