

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

Определение

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № АО 01-01/19

04 апреля 2019 года г. Сыктывкар № 01-107/2506

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> (далее - Комиссия), рассмотрев дело АО 01-01/19 по признакам нарушения Федеральным государственным унитарным предприятием «Промсервис» Федеральной службы исполнения наказаний (далее – ФГУП «Промсервис»), место нахождения: город Москва, Кронштадтский бульвар, дом 9, строение 2, пункта 5 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 части заключения договоров комиссии,

УСТАНОВИЛА:

В Коми УФАС России поступили заявления от лиц, отбывающих наказание в исправительных колониях в Республике Коми, в том числе ИК-49 (г. Печора), ИК-8 (г. Ухта), ИК-25 (г. Сыктывкар), по установлению ФГУП «Промсервис» завышенных, по мнению заявителей, розничных цен на продукты питания и товары первой необходимости.

В ходе рассмотрения данных заявлений Коми УФАС России были установлены факты заключения ФГУП «Промсервис» ФСИН России договоров комиссии с индивидуальными предпринимателями <...>, ФКУ «ИК № 19 УФСИН по Республике Коми», ФКУ «ИК № 8 УФСИН по Республике Коми», ФКУ «ИК № 49 УФСИН по Республике Коми» индивидуальным предпринимателем <...>, ФКУ «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности УФСИН по РК», ФКУ «ИК № 49 УФСИН по Республике Коми».

К участию в деле в качестве ответчика привлечено Федеральное государственное унитарное предприятие «Промсервис» ФСИН России, место нахождения: город Москва, Кронштадтский бульвар, дом 9, строение 2.

К участию в деле в качестве заинтересованных лиц привлечены:

- индивидуальный предприниматель <...>;

- индивидуальный предприниматель <...>;

- Федеральное казенное учреждение «Исправительная колония № 49 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми», место нахождения: Республика Коми, г. Печора, п. Миша-Яг;

- Федеральное казенное учреждение «Исправительная колония № 19 Управления

Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми», место нахождения: Республика Коми, г. Ухта, ул. Промышленная, д. 4;

- Федеральное казенное учреждение «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми», место нахождения: Республика Коми, Княжпогостский р-он, г. Емва, ул. Дзержинского, д. 80;

- Федеральное казенное учреждение «Исправительная колония № 8 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми», место нахождения: Республика Коми, г. Ухта, ул. Транспортная, д. 16Б.

Согласно пункту 5 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 заключать между собой для осуществления торговой деятельности договор, по которому товар передается для реализации третьему лицу без перехода к такому лицу права собственности на товар, в том числе договор комиссии, договор поручения, агентский договор или смешанный договор, содержащий элементы одного или всех указанных договоров, за исключением заключения указанных договоров внутри одной группы лиц, определяемой в соответствии с Федеральным законом "О защите конкуренции", и (или) заключения указанных договоров между хозяйствующими субъектами, образующими торговую сеть, либо исполнять (реализовывать) такие договоры.

Пункт 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле введен в действие Федеральным законом от 03.07.2016 № 273-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» и Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации» (далее – Закон № 273-ФЗ).

Согласно пункту 1 части 3 Закона № 273-ФЗ настоящий Федеральный закон вступает в силу по истечении десяти дней после дня его официального опубликования.

Согласно части 2 статьи 3 Закона № 273-ФЗ условия договоров поставки и иных договоров, регулируемых Федеральным законом от 28 декабря 2009 года N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" и заключенных до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, должны быть приведены в соответствие с Федеральным законом от 28 декабря 2009 года N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" (в редакции настоящего Федерального закона) до 1 января 2017 года.

Согласно части 4.1. статьи 1 Закона о торговле Положения статей 13 и 14 настоящего Федерального закона не распространяются на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, выручка которых (их группы лиц, определяемой в соответствии с антимонопольным законодательством) от реализации товаров за последний календарный год не превышает четырехста миллионов рублей, а также хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую

деятельность посредством организации торговой сети, совокупная выручка от реализации товаров которых в рамках одной торговой сети за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей.

Согласно письменной информации ФГУП «Промсервис», подтвержденной отчетами о финансовой деятельности, выручка ФГУП «Промсервис» за 2016 год составила 484 183 000 рублей, за 2017 год составила 535 610 000 рублей.

Таким образом, на ФГУП «Промсервис» распространяется действие статьи 13 Закона о торговле.

Основы правового регулирования отношений по договору комиссии регламентированы статьями 990 – 1004 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 990 ГК РФ по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Согласно статье 992 ГК РФ принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента, а при отсутствии в договоре комиссии таких указаний - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В случае, когда комиссионер совершил сделку на условиях более выгодных, чем те, которые были указаны комитентом, дополнительная выгода делится между комитентом и комиссионером поровну, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

ФГУП «Промсервис» (Комиссионер) были заключены следующие договоры комиссии:

1. с индивидуальным предпринимателем <...> (Комитент):

- договор комиссии № К-10.Коми/2018 от 12.04.2018, сроком до 31.12.2018; Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (16 магазинов, расположенных на территории исправительных учреждений Республики Коми);

1. с ФКУ «Исправительная колония № 49 УФСИН по РК» № К51-Коми/224 от 22.12.2016, сроком с 01.01.2017 по 31.12.2017. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (1 магазин на территории ИК-49 РК);
2. с ФКУ «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности УФСИН по РК» № 283/К.53-Коми от 28.12.2016, на срок до 31.12.2017. Дополнительным соглашением № 323 от 22.12.2017 срок договора продлен до 31.12.2018. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (19 магазинов на территории исправительных

учреждений РК);

3. с индивидуальным предпринимателем <...>:

- договор № К-9.Коми/2018 от 12.04.2018 от 12.04.2018, на срок до 31.12.2018. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (21 магазин на территории исправительных учреждений РК);

- договор № К-7.Коми/2018 от 11.04.2018, на срок до 31.12.2018. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (21 магазин на территории исправительных учреждений РК);

1. с ФКУ «ИК № 8 УФСИН по РК» № К.52-Коми от 28.12.2016, сроком с 01.01.2017 по 31.12.2017. Дополнительным соглашением № 2 от 20.12.2017 срок договора комиссии продлен до 31.12.2018. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (19 магазинов на территории исправительных учреждений РК);
2. с ФКУ «ИК № 19 УФСИН ПО РК» № К.60-Коми от 30.12.2016 сроком по 31.12.2017. Дополнительным соглашением № 2 от 20.12.2017 срок договора комиссии продлен до 31.12.2018 (далее – договоры комиссии).

Согласно пунктам 1.1 – 1.5 вышеуказанных договоров комиссии по настоящему договору Комиссионер обязуется от своего имени, но за счет и по поручению Комитента, совершать сделки по продаже товаров Комитента третьим лицам.

За выполняемые по настоящему договору поручения Комитент обязуется выплачивать Комиссионеру вознаграждение.

Товары, передаваемые Комиссионеру от Комитента, остаются собственностью последнего, до момента их реализации Комиссионером.

Поручение Комитента об осуществлении реализации товаров передается посредством согласования с Комиссионером графиков отгрузок и направления заявок, передаваемых на комиссионную торговлю товаров.

Ассортимент и отпускные (продажные) цены передаваемых на комиссионную торговлю товаров согласуются сторонами в приложении № 2 к настоящему договору. Реализация товара третьим лицам осуществляется Комиссионером по ценам с учетом НДС.

Согласно пункту 2.1 вышеуказанных договоров Комиссионер реализует товар третьим лицам по продажной (отпускной) цене (в том числе НДС), указанной в приложении № 2 к настоящему договору, действующем на дату передачи товара на комиссионную торговлю по акту (приложение № 6 к договору).

Согласно пункту 2.2. вышеуказанных договоров за выполнение поручения Комитент обязан ежемесячно уплачивать Комиссионеру вознаграждение, которое составляет от 6 до 20 (в зависимости от конкретного договора) от цены фактически реализованного товара.

Согласно пункту 2.4 вышеуказанных договоров в случае реализации Комиссионером товара по цене выше, чем продажная (отпускная) цена Комитента, положительная разница цены реализации товара в виде торговой наценки Комиссионера полностью остается в его распоряжении в качестве

дополнительной выгоды.

По смыслу пунктом 2.5.1 – 2.5.3 вышеуказанных договоров комиссии комиссионер предоставляет комитенту отчет об исполнении поручения, акт об оказании комиссионных услуг и счета-фактуры.

Согласно пункту 3.4 договоров комиссии передача товаров на комиссию осуществляется по месту нахождения обособленного подразделения Комиссионера, указанного в графике. Доставка товара по месту нахождения обособленного подразделения Комиссионера осуществляется за счет Комитента, а также его силами и средствами.

Приложением № 2 к договорам комиссии является ассортимент и отпускные (продажные) цены передаваемых на комиссионную торговлю товаров.

ФГУП «Промсервис» представлены копии отчетов об исполнении договор комиссии с вышеуказанными хозяйствующими субъектами.

Таким образом, заключение договоров комиссии ФГУП «Промсервис», осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, с поставщиками продовольственных товаров (контрагентами) содержит признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

ФГУП «Промсервис» письмом от 25.02.2019 № 32 были представлены письменные пояснения возражения.

Представителем ФГУП «Промсервис» по доверенности на заседании Комиссии заявлено ходатайство о приостановлении рассмотрения дела № АО 01-01/19 до принятия Верховным Судом Российской Федерации решения по делу № А47-10774/17.

По пункту 1 части 3 статьи 47 Закона о защите конкуренции комиссия может приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае и на срок рассмотрения антимонопольным органом, судом, органами предварительного следствия другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В настоящий момент Комиссией принято решение не приостанавливать рассмотрение дела № АО 01-01/19. В связи с этим, в удовлетворении ходатайства ФГУП «Промсервис» отказано.

Для полного, объективного рассмотрения дела в Коми УФАС России недостаточно материалов.

В соответствии с частями 1, 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Отложить рассмотрение дела № АО 01-01/19.
2. Назначить рассмотрение дела № АО 01-01/19 **на 21.05.2019 в 11.00** по адресу: Республика Коми, город Сыктывкар, улица Интернациональная, дом 160, корпус «А», 3 этаж, зал заседаний.

3. **ФГУП «Промсервис» в срок до 13.05.2019** представить в адрес Коми УФАС России следующие надлежащим образом заверенные копии документов и письменную информацию:

1. письменную информацию о продлении либо непродлении ФГУП «Промсервис» договора комиссии № К.60-Коми/16 от 30.12.2016 с ФКУ ИК 19 УФСИН России по Республике Коми на 2019 год, в случае продления договора – копии соответствующих документов о продлении договора (дополнительных соглашений и т.п.); в случае заключения нового договора комиссии на 2019 год – копию такого договора с копиями всех дополнений к нему;
2. копии документов, подтверждающих перечисление денежных средств (комиссионное вознаграждение) на расчетный счет ФГУП «Промсервис», полученных за реализацию товаров по договорам комиссии (по каждому договору отдельно) в истекшем периоде 2019 года;

3.3. письменную информацию о размере совокупной выручки ФГУП «Промсервис» от реализации товаров за 2018 год (в тыс. рублей); а также письменную информацию о размере выручки ФГУП «Промсервис» от реализации продовольственных товаров за 2018 год (в тыс. рублей);

3.4. копию утвержденного бухгалтерского баланса и копию отчета о прибылях и убытках ФГУП «Промсервис» ФСИН России за 2018 год;

3.5. в случае расторжения ФГУП «Промсервис» вышеуказанных в настоящем определении договоров комиссии с индивидуальным предпринимателем Кисиленко А.А., с ФКУ «Исправительная колония № 49 УФИН по РК», с ФКУ «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности УФСИН по РК», с индивидуальным предпринимателем <...>, с ФКУ «ИК № 8 УФСИН по РК», с ФКУ «ИК № 19 УФСИН ПО РК» - письменную информацию об этом и копии соответствующих документов о расторжении договоров.

4. Индивидуальному предпринимателю <...> в срок до 13.05.2019 представить в адрес Коми УФАС России письменную информацию о размере выручки от реализации товаров за 2018 год (в тыс. рублей).

5. Индивидуальному предпринимателю <...> в срок до 13.05.2019 представить в адрес Коми УФАС России письменную информацию о выручки от реализации товаров за 2018 год (в тыс. рублей).

6. ФКУ «Исправительная колония № 49 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» в срок до 13.05.2019 представить в адрес Коми УФАС России:

6.1. письменную информацию об ином лице (лицах) (кроме ФГУП «Промсервис»), осуществлявших (осуществляющих) в период с 2016 года по настоящее время на территории ФКУ «Исправительная колония № 49 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» торговую деятельность по продаже продовольственных (и непродовольственных) товаров, с указанием при наличии таких лиц – по юридическим лицам: организационно-правовой формы, полного наименования, места нахождения, ИНН, по индивидуальным предпринимателям – ФИО, адреса, ИНН, а также приложением соответствующих договоров (либо иных документов), на основании которых такими лицами осуществлялась торговая

деятельность в магазинах на территории исправительной колонии;

6.2. письменную информацию о выручки от реализации товаров за 2018 год (в тыс. рублей).

1. **ФКУ «Исправительная колония № 19 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» в срок до 13.05.2019** представить в адрес Коми УФАС России:

7.1. письменную информацию об ином лице (лицах) (кроме ФГУП «Промсервис»), осуществлявших (осуществляющих) в период с 2016 года по настоящее время на территории ФКУ «Исправительная колония № 19 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» торговую деятельность по продаже продовольственных (и непродовольственных) товаров, с указанием при наличии таких лиц – по юридическим лицам: организационно-правовой формы, полного наименования, места нахождения, ИНН, по индивидуальным предпринимателям – ФИО, адреса, ИНН, а также приложением соответствующих договоров (либо иных документов), на основании которых такими лицами осуществлялась торговая деятельность в магазинах на территории исправительной колонии;

- 1. письменную информацию о выручки от реализации товаров за 2018 год (в тыс. рублей).

1. **ФКУ «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» в срок до 13.05.2019** представить в адрес Коми УФАС России:

8.1. письменную информацию об ином лице (лицах) (кроме ФГУП «Промсервис»), осуществлявших (осуществляющих) в период с 2016 года по настоящее время на территории ФКУ «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» торговую деятельность по продаже продовольственных (и непродовольственных) товаров, с указанием при наличии таких лиц – по юридическим лицам: организационно-правовой формы, полного наименования, места нахождения, ИНН, по индивидуальным предпринимателям – ФИО, адреса, ИНН, а также приложением соответствующих договоров (либо иных документов), на основании которых такими лицами осуществлялась торговая деятельность в магазинах на территории исправительного учреждения;

8.2. письменную информацию о выручки от реализации товаров за 2018 год (в тыс. рублей).

1. **ФКУ «Исправительная колония № 8 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» в срок до 13.05.2019** представить в адрес Коми УФАС России:

9.1. письменную информацию об ином лице (лицах) (кроме ФГУП «Промсервис»), осуществлявших (осуществляющих) в период с 2016 года по настоящее время на территории ФКУ «Исправительная колония № 8 Управления Федеральной службы

исполнения наказаний по Республике Коми» торговую деятельность по продаже продовольственных (и непродовольственных) товаров, с указанием при наличии таких лиц – по юридическим лицам: организационно-правовой формы, полного наименования, места нахождения, ИНН, по индивидуальным предпринимателям – ФИО, адреса, ИНН, а также приложением соответствующих договоров (либо иных документов), на основании которых такими лицами осуществлялась торговая деятельность в магазинах на территории исправительной колонии;

- 1. письменную информацию о выручки от реализации товаров за 2018 год (в тыс. рублей).

1. **Лица, участвующие в деле, ко дню рассмотрения дела** вправе представить иные материалы, имеющие значение для рассмотрения дела.

Председатель комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>