

## РЕШЕНИЕ

г. Улан-Удэ

дело № 02-03/10-2011

Резолютивная часть решения оглашена 3 февраля 2011 года

В полном объёме решение изготовлено 15 февраля 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии - <.....>, членов Комиссии: <.....>, <.....>, <.....>,

при участии в рассмотрении дела представителей:

от ООО «Торговый Дом Либерти» – <.....> (нотариально удостоверенная доверенность от 17.01.2011, выданная на три года),

от индивидуального предпринимателя Ячевской – <.....> (нотариально удостоверенная доверенность от 09.02.2009, выданная на три года), рассмотрев дело № 02-03/10-2011 по признакам нарушения ООО «Торговый Дом Либерти» ИНН <.....> (Торговая сеть «Либерти»), (670042 г. Улан-Удэ ул. Жердева, 8), индивидуальным предпринимателем Ячевской (<.....>, ИНН <.....>) пункта 3 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле),

### **УСТАНОВИЛА:**

На основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия от 21 октября 2010 года № 208 о проведении

плановой выездной проверки была проведена проверка в отношении индивидуального предпринимателя Гордеевой – торговая сеть «Либерти» по адресу г. Улан-Удэ ул. Жердева, 8.

По окончании проверки составлен акт. В акте отражены выявленные нарушения в части заключения между ООО «Торговый Дом Либерти» и ИП Ячевской договора поставки, содержащего элементы договора комиссии. В ходе проверки было установлено, что поставку товаров в торговую сеть «Либерти» осуществляет ИП Ячевская на основании договоров поставки, заключенных с хозяйствующими субъектами, входящими в торговую сеть «Либерти», а именно с ИП Гордеевой, ООО «Либерти-2», ООО «Торговый Дом Либерти» с каждым самостоятельно. К акту ИП Гордеевой были представлены возражения, из которых следует, что Ассортимент поставляемых товаров превышает 3000 наименований. Расчёт торговой наценки (цена) указывается на каждой счёт-фактуре с целью снижения затрат времени на обработку счёт-фактур работниками магазинов и установления единых конкурентоспособных цен по торговой сети «Либерти» в целом.

На основании приказа Бурятского УФАС России от 19.01.2011 № 13 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства в отношении индивидуального предпринимателя Гордеевой, индивидуального предпринимателя Ячевской по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 13 Закона о торговле, выразившегося в заключении 01.03.2010 договора поставки (смешанного договора), содержащего элементы договора комиссии.

Определением от 19.01.2011 № 02-03/10-2011 дело назначено к рассмотрению на 11 часов 3 февраля 2011 года.

Дело рассмотрено в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции.

Комиссией при рассмотрении дела установлено.

В соответствии со статьей 2 Закона о торговле торговой сетью является 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.

Структура торговой сети «Либерти» представлена следующими хозяйствующими субъектами: ИП Гордеева, ООО «Либерти-2», ООО «Торговый Дом Либерти» которые используют единое коммерческое обозначение «Либерти».

ООО «Торговый Дом Либерти» зарегистрировано как юридическое лицо за основным государственным регистрационным номером <.....>, что подтверждается свидетельством о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц серии 03 № <.....>.

Основным и дополнительными видами экономической деятельности ООО «Торговый Дом Либерти» является розничная торговля в неспециализированных магазинах замороженными продуктами, производство сухих хлебобулочных изделий и мучных кондитерских изделий длительного хранения, деятельность агентов по оптовой торговле универсальным ассортиментом товаров, прочая оптовая торговля, розничная торговля в неспециализированных магазинах незамороженными продуктами, включая напитки, и табачными изделиями, прочая розничная торговля в неспециализированных магазинах, розничная торговля алкогольными напитками, кроме пива, розничная торговля пивом и др.

Индивидуальный предприниматель <.....> зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя за основным государственным регистрационным номером записи о государственной регистрации индивидуального предпринимателя <.....>, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя серии 03 № <.....>. Постановку физического лица на учёт 25.06.2001 в налоговом органе по месту жительства подтверждает свидетельство серии 03 № <.....>.

Основным и дополнительными видами экономической деятельности ИП Ячевской является оптовая торговля мукой и макаронными изделиями, оптовая торговля мясом и мясом птицы, включая субпродукты, оптовая торговля консервами из мяса и мяса птиц, оптовая торговля молочными продуктами, оптовая торговля пищевыми

маслами и жирами, оптовая торговля безалкогольными напитками, оптовая торговля сахаром, оптовая торговля чаем, кофе, какао и пряностями, оптовая торговля рыбой, морепродуктами и рыбными консервами, оптовая торговля крупами, оптовая торговля солью.

01.03.2010 между ООО «Торговый Дом Либерти» и ИП Ячевской заключен договор поставки. По условиям договора ИП Ячевская поставляет ООО «Торговый Дом Либерти» товары, в том числе продовольственные. В договоре отсутствуют сроки оплаты за поставленный товар. Из счетов-фактур следует, что ИП Ячевская поставляет крупы, муку, сахар, молоко, сыры твёрдые, масло подсолнечное, майонезы, макаронные изделия и др.

30.03.2010 ООО «Торговый Дом Либерти» и ИП Ячевской заключено дополнительное соглашение к договору поставки от 01.03.2010, в соответствии с которым договор поставки между ними вступает в силу с момента подписания (1 пункт), и за реализацию продукции Покупатель (ООО «Торговый Дом Либерти») получает 12% от суммы, на которую был реализован товар (2 пункт). В счетах-фактурах указывается оптовая цена поставщика (ИП Ячевской) и в этих же счетах-фактурах в отдельном столбце указывается розничная цена, по которой Покупатель (ООО «Торговый Дом Либерти») должна реализовать этот товар. Указанная в кассовых чеках розничная цена на продовольственные товары, реализованные в магазинах торговой сети «Либерти», соответствует цене, указанной в счетах-фактурах от поставщика Ячевской.

В соответствии с пунктом 3 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 осуществлять *оптовую торговлю с использованием договора комиссии или смешанного договора, содержащего элементы договора комиссии.*

В соответствии с частью 1 статьи 990 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Таким образом, договор поставки, заключенный между ИП Ячевской и ООО «Торговый Дом Либерти» содержит элементы договора комиссии, что недопустимо в соответствии с положениями пункта 3 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Комиссия пришла к выводу, что действия ООО «Торговый Дом Либерти» и индивидуального предпринимателя Ячевской, выразившиеся в заключении смешанного договора, содержащего элементы договора комиссии нарушают пункт 3 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

В ходе рассмотрения дела представитель ООО «Торговый Дом Либерти» и ИП Ячевской - <.....> пояснила, что выявленное в ходе проверки нарушение устранено и представила копию договора поставки, заключенного 01.01.2011. Из указанного договора следует, что ИП Ячевская поставляет ООО «Торговый Дом Либерти» товар в соответствии с заявкой Покупателя. Стоимость товара определяется счёт-

фактурой и оплачивается в течение 7 (семи) календарных дней с даты поставки.

Однако, представителем <.....> не представлены доказательства расторжения дополнительного соглашения к договору поставки, заключенному между ООО «Торговый Дом Либерти» и ИП Ячевской 01.03.2010.

В соответствии с частью 5 статьи 39 Закона о защите конкуренции, если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством об административных правонарушениях.

Федеральным законом от 28.12.2010 N 411-ФЗ "О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" введена административная ответственность за нарушения Закона о торговле. Частью 3 статьи 14.42 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за установление хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность в договоре поставки продовольственных товаров сроков оплаты таких товаров, превышающих сроки, установленные федеральным законом, в виде административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от одного миллиона до пяти миллионов рублей.

Учитывая, что Федеральный закон от 28.12.2010 N 411-ФЗ "О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" вступил в законную силу 31.12.2010, а правонарушение имело место до вступления указанного закона в законную силу, в соответствии со статьёй 1.7 КоАП РФ, ООО «Торговый Дом Либерти», индивидуальный предприниматель Ячевская привлечению к административной ответственности не подлежат.

На основании изложенного и руководствуясь частью 2 статьи 41, статьями 49, 50 и частью 2 статьи 23 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Торговый Дом Либерти», индивидуального предпринимателя Ячевской нарушение пункта 3 части 1 статьи 13 Федерального Закона от 28.12.2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившееся в заключении договора поставки, содержащего элементы договора комиссии.
2. Выдать ООО «Торговый Дом Либерти», индивидуальному предпринимателю Ячевской предписание о прекращении нарушения пункта 3 части 1 статьи 13 Федерального Закона от 28.12.2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», и совершении действий, направленных на устранение выявленных нарушений путем расторжения дополнительного соглашения от 30.03.2010 к договору поставки от 01.03.2010.

Председатель Комиссии <.....>

Члены Комиссии <.....>

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