

РЕШЕНИЕ № 320

г.Иркутск

Резолютивная часть решения оглашена "25" июня 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено "26" июня 2015 г.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: *- заместитель руководителя Управления ФАС по Иркутской области – начальник отдела товарных и финансовых рынков; члены Комиссии: *-, – зам.начальника отдела товарных и финансовых рынков Управления ФАС по Иркутской области; *. - ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля Управления ФАС по Иркутской области, в отсутствие сторон по делу, рассмотрела дело № 56 от 02.03.2015г. в отношении ИП * (670033 г.Улан-Удэ ул.Краснофлотская,20-50; ИНН 032500135440) и ИП * (670013 г.Улан-Удэ ул.Ключевая,42а-20; ИНН 031802941444) - хозяйствующие субъекты, осуществляющие торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети «Абсолют Cash and Carry» в г. Иркутске, и ИП *. (670031 Республика Бурятия г.Улан-Удэ ул.Бабушкина, 32-27; ИНН 032500432033; ОГРНИП 304032312700264) - хозяйствующий субъект, осуществляющий на основании Агентского договора от 18.04.2011г. с ИП *. и на основании Агентского договора от 17.11.2013г. с ИП *. поставки продовольственных товаров в торговую сеть «Абсолют Cash and Carry» в г.Иркутске, пункта 3 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее: Закон о торговле), согласно которого запрещается осуществлять оптовую торговлю с использованием смешанного договора, содержащего элементы договора комиссии.

Срок рассмотрения дела № 56 продлен Определением № 903 от 03.06.2015г..

В ходе рассмотрения дела № 56 Комиссией Иркутского УФАС России УСТАНОВЛЕНО:

Прокуратурой Ленинского района г.Иркутска при проведении проверки исполнения законодательства в супермаркетах «Абсолют Cash and Carry», расположенных по адресам: г.Иркутск ул.Р.Люксембург,215в и ул.Лермонтова,34 установлено, что на основании агентских договоров, заключенных с ИП *. , торговую деятельность в супермаркетах «Абсолют Cash and Carry» осуществляет ИП *. (по ул.Лермонтова,34) и ИП * (по

ул.Р.Люксембург,215в).

В соответствии с ч.8 ст.2 Закона о торговле к категории торговой сети относится совокупность двух и более торговых объектов, находящихся под общим управлением, или совокупность двух и более торговых объектов, использующихся под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

На торговых площадях г.Иркутска под единым обозначением (средством индивидуализации) «Абсолют Cash and Carry» действуют 2 торговых объекта (ул.Р.Люксембург,215в и ул.Лермонтова,34).

Таким образом, совокупность торговых объектов, действующих под единым обозначением (средством индивидуализации) «Абсолют Cash and Carry», определяется как торговая сеть в понимании Закона о торговле.

Собственником торговых объектов является ИП *. (670031 Республика Бурятия г.Улан-Удэ ул.Бабушкина, 32-27; ИНН 032500432033; ОГРНИП 304032312700264).

На основании Договора аренды от 25.11.2012г. ИП *. предоставила в аренду ИП *. помещение, расположенное по адресу: г.Иркутск ул.Р.Люксембург,215в, а также на основании Договора аренды от 04.03.2014г.. предоставила в аренду ИП *. помещение по адресу: г.Иркутск ул. Лермонтова,34.

Торговая деятельность на указанных площадях осуществляется на основании Агентского договора от 18.04.2011г. (ИП *.) и Агентского договора от 17.11.2013г. (ИП *.), заключенных с ИП *..

Законом о торговле определены основы государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации. Одной из целей Закона о торговле является обеспечение соблюдения прав и законных интересов хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность посредством организации торговой сети, хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки товаров в торговую сеть, баланса 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 по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, которыми, в том числе, запрещается осуществлять оптовую торговлю с использованием договора комиссии или смешанного договора, содержащего элементы договора комиссии.

Таким образом, осуществление оптовой торговли по продаже

продовольственных товаров посредством организации торговой сети с использованием посреднических сделок недопустимо, что отвечает принципам антимонопольного регулирования в области контроля над динамикой цен на продовольственные товары при розничной торговле и обеспечения условий справедливой конкуренции при доступе производителей к услугам торговых организаций.

Под «оптовой торговлей» согласно ст. 2 Закона о торговле понимается вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в предпринимательской деятельности (в том числе для перепродажи) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. Таким образом, при осуществлении оптовой торговли товары продаются и приобретаются в целях переработки, перепродажи, но не для реализации гражданам-потребителям. Розничная торговля определяется как вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Этот же критерий (цель использования) применяется в Гражданском кодексе РФ для разграничения основных договоров, опосредующих реализацию товаров в оптовой и розничной торговле.

В рамках Агентского договора от 17.11.2013г. ИП * при передаче товаров ИП * не осуществляет торговлю, при этом условиями агентского договора прямо оговорено, что сделки по розничной реализации товара осуществляет непосредственно от своего имени ИП *

Основная цель Агентского договора от 17.11.2013г. состоит в содействии продажи товаров путем заключения агентом по поручению принципала соответствующих розничных сделок с третьими лицами (непосредственные покупатели товара).

Следовательно, заинтересованным лицом в продаже товара по таким договорам является торговая сеть, поскольку размер вознаграждения напрямую зависит от объема реализованной продукции за отчетный период (п.3.2 Агентского договора). Кроме того, агент вправе заключать договоры розничной купли-продажи по цене, выше согласованной с Принципалом. Дополнительная выгода остается у Агента и является его собственностью с момента ее получения.

Согласно п. 1 ст. 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. 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.

В соответствии п. 1.1 Агентского договора от 17.11.2013г. Принципал (ИП *) поручает, а Агент (ИП *) обязуется совершать от своего имени, но за счет Принципала все необходимые юридические и фактические действия по заключению и исполнению договоров розничной купли-продажи продовольственных и непродовольственных товаров, а Принципал - уплачивать Агенту вознаграждение за оказываемые услуги.

Пунктом 2.4.1. договора предусмотрены обязанности Принципала, в соответствии с которыми Принципал обязан передавать Агенту для исполнения своих обязательств продовольственные и непродовольственные товары надлежащего качества.

В соответствии с пунктом 2.11 указанного договора агент обязуется от своего имени заключать с гражданами договоры розничной купли-продажи товаров.

Названное условие договора полностью соответствует положению о предмете договора комиссии (пункт 1 статьи 990 ГК РФ).

Аналогичные условия содержатся в Агентском договоре от 18.04.2011г., заключенном между ИП * и ИП *

Таким образом, заключенный между ИП * и ИП * Агентский договор от 17.11.2013г. и заключенный между ИП * и ИП * Агентский договор от 18.04.2011г. содержат элементы договора комиссии.

На основании изложенного, Приказом Иркутского УФАС России от 02.03.2015г. № 56 в отношении ИП *, ИП *, ИП * возбуждено дело и создана Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения статьи 13 Закона о торговле.

Согласно Определения № 308 от 02.03.2015г., Определения № 492 от 02.04.2015г., Определения № 574 от 16.04.2015г., Определения № 815 от 21.05.2015г., Определения № 902 от 03.06.2015г. ИП *, ИП *, ИП * представлены письменные пояснения, из которых следует, что руководствуясь ч.2 ст.13 Закона о торговле, ст.35 Закона о защите конкуренции ответчики обратились в ФАС России с целью признания их действий допустимыми в соответствии с требованиями ч.1 ст.13 Закона о защите конкуренции. Решением ФАС России от 08.04.2011г. № АК/13065 проект Агентского договора, заключенный между ИП * и ИП *, признан соответствующим требованиям антимонопольного законодательства. Далее в соответствии с указанным Решением ФАС России был заключен Агентский договор от 18.04.2011г. между ИП * и ИП *, в рамках которого осуществлялась деятельность по адресу: г.Иркутск ул.Розы Люксембург,215в.

На заседание Комиссии 14.05.2015г. представлена информация о том, что ИП

*. в настоящее время не осуществляет деятельность по розничной торговле по адресу: г.Иркутск ул.Розы Люксембург,215в в связи с расторжением договора аренды от 25.11.2012г..

Агентский договор от 17.11.2013г., заключенный между ИП * и ИП *., не направлялся для согласования в ФАС России.

ИП * и ИП * в письменных пояснениях указали на то, что по состоянию на 14.05.2015г. указанный Агентский договор расторгнут по соглашению сторон.

Одновременно, ИП * и ИП * обратились в ФАС России для согласования проекта Агентского договора в соответствии с требованиями ст.35 ФЗ «О защите конкуренции». По результатам рассмотрения ФАС России приняло Решение от 25.05.2015г. № АК/25556/15, согласно которого проект Агентского договора, заключаемый между ИП * и ИП *., признан соответствующим требованиям антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, по результатам рассмотрения представленных материалов, документов, 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 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Иркутского УФАС России РЕШИЛА:

1. Производство по делу № 56 от 02.03.2015г. в отношении ИП *., ИП *, ИП * прекратить.
2. Копию решения направить сторонам по делу.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

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 решение антимонопольного органа.