

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 09-21/08-14

«31» марта 2014 года

г. Москва

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области А.А. Азаренко, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 09-21/08-14, возбужденного в отношении ЗАО «Смарт Велью Ритейл» (место нахождения: 143005, г. Одинцово, Московская область, Можайское шоссе, д. 71),

УСТАНОВИЛ:

На основании Приказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Московское областное УФАС) была проведена внеплановая проверка ЗАО «Смарт Велью Ритейл» по адресу: 143005, Московская область, г. Одинцово, Можайское шоссе, д. 55, 3 этаж (приказ о проведении внеплановой выездной проверки от 07.06.2013 № 309, приказ о продлении срока проведения внеплановой проверки 10.07.2013 № 359).

По итогам проведенного контрольного мероприятия инспекцией Московского областного УФАС России в действиях ЗАО «Смарт Велью Ритейл» выявлены признаки нарушения п.1 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Данное обстоятельство послужило основанием для возбуждения в отношении ЗАО «Смарт Велью Ритейл» дело №09-22/7-13 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения по признакам нарушения ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о торговой деятельности) в части создания дискриминационных условий путем установления различных размеров штрафных санкций за нарушение сроков поставки товара, что ставит поставщиков в неравное положение по отношению друг другу.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения ответчика по делу, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства установила следующее.

Закрытое акционерное общество «Смарт Велью Ритейл» (сокращенное фирменное наименование Общества на русском языке – ЗАО «Смарт Велью Ритейл») является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением единственного акционера № 6/11 от 23 августа 2011

года. ЗАО «Смарт Велью Ритейл» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 29 февраля 2008 года Инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Одинцово Московской области за основным государственным регистрационным номером 1085032002901. В соответствии с Уставом ЗАО «Смарт Велью Ритейл» местонахождение Общества: 143005, Московская область, Одинцовский район, город Одинцово, Можайское шоссе, дом 55.

Приказом № 21 от 01 ноября 2012 «О вступлении в должность генерального директора», решением единственного акционера ЗАО «Смарт Велью Ритейл» №05/12 от 12 сентября 2012 года на должность генерального директора ЗАО «Смарт Велью Ритейл» сроком на три года согласно Уставу назначен <.....> с 16 октября 2012 года.

В соответствии с п. 2.1 Устава Общества, к основным видам деятельности ЗАО «Смарт Велью Ритейл» относятся:

- торговля в специализированных и неспециализированных магазинах;
- торговля пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями;
- прочее.

Из представленных документов следует, что ЗАО «Смарт Велью Ритейл» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети на территории Московской области, в том числе в магазинах по адресу:

- 1) Можайское ш., д. 71, г. Одинцово, Московская область, 143005;
- 2) Красногорский бульвар, д. 4, г. Красногорск, Московская область, 143405;
- 3) Борисовское ш., 17а, г. Серпухов, Московская область, 142200.

В соответствии с п.8 ст.2 Закона о торговой деятельности торговая сеть - 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.

Таким образом, ЗАО «Смарт Велью Ритейл» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети на территории Московской области, и его деятельность подпадает под действие Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

В ходе анализа договоров поставки, заключенных ЗАО «Смарт Велью Ритейл» с поставщиками продовольственных товаров, Комиссией Московского областного УФА России по рассмотрению дела №09-22/7-13 о нарушении антимонопольного законодательства выявлено установление и применение ЗАО «Смарт Велью Ритейл» различных размеров штрафных санкций для поставщиков однородной продукции по следующим договорам.

Между ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и ООО «Гермис ПРО» (поставщик сырной продукции) заключен договор от 01.01.2013 № ВМД - 484 сроком действия на 1

(один) год на поставку сыра, в котором установлено, что за каждый факт несоблюдения срока поставки Заказа Поставщик уплачивает Покупателю штраф в размере 30% от стоимости Заказа, в отношении которого допущено нарушения.

Между ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и ООО «РичАрт ТД» (поставщик сырной продукции) заключен договор от 01.01.2013 № ВМД - 614 сроком действия на 1 (один) год на поставку сыра, в котором установлено, что за каждый факт несоблюдения срока поставки Заказа Поставщика уплачивает Покупателю штраф в размере 30% от стоимости Заказа, в отношении которого допущено нарушения.

Между ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и ООО «Терра» (поставщик сырной продукции) заключен договор от 01.01.2013 № ВМД – 603 сроком действия на 1 (один) год на поставку сыра, в котором установлено, что за каждый факт несоблюдения срока поставки Заказа Поставщика уплачивает Покупателю штраф в размере 20% от стоимости Заказа, в отношении которого допущено нарушения.

Между ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и ООО «Восход-Центр» (поставка хлебобулочной продукции) заключен договор от 01.01.2013 № ВМД – 446 сроком действия на 1 (один) год на поставку хлеба и хлебобулочных изделий, в котором установлено, что за каждый факт несоблюдения срока поставки Заказа Поставщика уплачивает Покупателю штраф в размере 30% от стоимости Заказа, в отношении которого допущено нарушения.

Между ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и ЗАО «Хлебзавод №22» (поставщик хлебобулочной продукции) заключен договор от 01.01.2013 № ВМД - 457 сроком действия на 1 (один) год на поставку хлеба и хлебобулочных изделий, в котором установлено, что за каждый факт несоблюдения срока поставки Заказа Поставщика уплачивает Покупателю штраф в размере 10% от стоимости Заказа, в отношении которого допущено нарушения.

Между ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и ООО «Фацер» (поставщик хлебобулочной продукции) заключен договор от 01.01.2013 № ВМД - 607 сроком действия на 1 (один) год на поставку хлеба и хлебобулочных изделий, в котором установлено, что за каждый факт несоблюдения срока поставки Заказа Поставщика уплачивает Покупателю штраф в размере 20% от стоимости Заказа, в отношении которого допущено нарушения.

Указанные договоры на поставку продовольственных товаров заключались в редакции ЗАО «Смарт Велью Ритейл» в редакции Общества, размеры штрафных санкций установлены договором и не изменялись протоколами разногласий к договорам поставки.

Кроме того, в соответствии с пояснениями ООО «Гермис ПРО» (от 04.12.2013 №2072), лицо предложившее штрафные санкции за нарушение сроков поставки товаров в размере, установленном Договором поставки № ВМД – 484 от 01.01.2013 г. является ЗАО «Смарт Велью Ритейл».

Кроме того, в соответствии со сведениями, представленными ОАО «Фацер» в период 2013 года Обществом в адрес ЗАО «Смарт Велью Ритейл» были произведены выплаты штрафных санкций в размере 1 569,28 рублей.

Таблица №1. Объем поставки в торговую сеть за 2012 год и 1 квартал 2013 года и размеры штрафных санкций.

| Группа товаров | № п/н | наименование X/C | объем поставки в ЗАО "Смарт Велью Ритейл" | штрафные санкции |
|------------------------------|-------|---------------------|---|------------------|
| сыр | 1 | ООО "ТЕРРА" | 13 002 230,59 | 20% |
| | 2 | ООО "РичАрт ТД" | 14 132 618,35 | 30% |
| | | ООО "Гермис ПРО" | 16 474 920,39 | 30% |
| | 3 | | | |
| Хлеб и хлебобулочные изделия | 4 | ОАО "Фацер" | 11 379 861,13 | 20% |
| | 5 | ООО "Восход-Центр" | 19 830 989,84 | 30% |
| | 6 | ЗАО "Хлебозавод 22" | 12 694 714,02 | 10% |

Таким образом, Комиссией Московского областного УФАС России не установлено объективных причин установления ЗАО «Смарт Велью Ритейл» различных штрафных санкций за нарушение сроков поставки товаров, что указывает на субъективный подход и носит дискриминационный характер.

В соответствии с пунктом 8 статьи 4 Федерального закона от 26 июля 2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» дискриминационные условия определяются как 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.

В соответствии с частью 1 статьи 13 Закона о торговой деятельности 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.

Учитывая изложенное, установление различных штрафных санкций свидетельствует о создании ЗАО «Смарт Велью Ритейл» дискриминационных условий в отношении поставщиков продовольственных товаров, конкурирующих между собой при поставке товаров в торговую сеть, что ставит последних в неравное положение по отношению друг к другу.

В рамках рассмотрения дела и анализа вышеуказанных договоров поставки, Комиссией Московского областного УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства также было установлено, что ЗАО «Смарт Велью Ритейл» в договорах поставки применяло различные размеры

вознаграждений в связи с приобретением им у хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров (далее – вознаграждение) одной группы, что ставит последних в неравные условия по отношению друг к другу при осуществлении деятельности по поставке продовольственных товаров в торговую сеть.

Размеры вознаграждений устанавливались типовыми договорами поставки продовольственных товаров в редакции ЗАО «Смарт Велью Ритейл» и не изменялись протоколами разногласий к договорам поставки.

В соответствии с представленными ЗАО «Смарт Велью Ритейл» документами, материалами и сведениями в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, в период 2013 года, контрагентами ЗАО «Смарт Велью Ритейл» в рамках заключенных с ними договоров поставки были выплачены премии в следующем размере.

| Группа товаров | № п/н | Поставщик | Объем вознаграждения | Сумма премий (руб.) |
|------------------------------|-------|---------------------|---|---------------------|
| СЫР | 1 | ООО "ТЕРРА" | от 250 тыс. руб. 10% Хохланд от 200 тыс. руб 7 % | 986 304,42 |
| | 2 | ООО "РичАрт ТД" | от 300 тыс. руб. 10% | 845 720,21 |
| | 3 | ООО "Гермис ПРО" | от 300 тыс. руб. 10% | 1 269 653,04 |
| | 4 | ОАО "Фацер" | до 4 000 000 руб. 6,5% от 4 000 001 руб. 8% | 1 405 506,84 |
| хлеб и хлебобулочные изделия | 5 | ООО "Восход-Центр" | от 200 тыс. руб. 10% | 1 090 728,40 |
| | 6 | ЗАО "Хлебозавод 22" | от 200 тыс. руб. 10% | 183 161,91 |

С учетом изложенного, Комиссией Московского областного УФАС России не установлено объективных причин установления ЗАО «Смарт Велью Ритейл» различного размера вознаграждений, что указывает на субъективный подход и носит дискриминационный характер.

В соответствии со п.8 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» 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 другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Таким образом, действия ЗАО «Смарт Велью Ритейл» по установлению и применению в договорах поставки различного размера вознаграждений в связи с приобретением им у хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров одной группы, создают дискриминационные условия для хозяйствующих субъектов – конкурентов.

На основании изложенного, Комиссией Московского областного УФАС России по рассмотрению дела № 09-22/7-13 о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ЗАО «Смарт Велью Ритейл» установлен факт нарушения ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания дискриминационных условий на рынке поставки сыра и хлебобулочных изделий путем установления различных штрафных санкций за нарушение сроков поставки товаров, а также установления различного объема вознаграждения в связи с приобретением у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров.

Ответственность за указанное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.40 КоАП РФ.

Таким образом, в действиях ЗАО «Смарт Велью Ритейл» установлен факт административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.40 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.40 КоАП РФ создание хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, или хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, дискриминационных условий, в том числе создание препятствий для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1 настоящего Кодекса, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от двух миллионов до пяти миллионов рублей.

Местом административного правонарушения, совершенного ЗАО «Смарт Велью Ритейл», является фактическое местонахождение ЗАО «Смарт Велью Ритейл» - место заключения ЗАО «Смарт Велью Ритейл» вышеуказанных договоров с контрагентами, то есть Московская область.

Учитывая то обстоятельство, что факт нарушения ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» установлен в договорах, действовавших в период 2013 года, срок давности привлечения к административной ответственности, предусмотренный статьей 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не истек.

ЗАО «Смарт Велью Ритейл» ранее не привлекалось к административной ответственности в части совершения однородного административного правонарушения.

Законный представитель ЗАО «Смарт Велью Ритейл» надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте рассмотрения дела № 09-21/08-14 об административном правонарушении, на рассмотрение дела не явился.

Представитель (защитник) ЗАО «Смарт Велью Ритейл» <.....> (паспорт гражданина РФ: <.....>) явился на рассмотрение дела об административном правонарушении с ненадлежащим образом оформленными полномочиями (представитель имеет права исключительно на подачу и получение документов в рамках производства по делу об административном правонарушении, без права участия в рассмотрении дела об административном правонарушении).

В процессе рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении не установлено обстоятельств, отягчающих и/или смягчающих административную ответственность.

Учитывая обстоятельства совершенного административного правонарушения, руководствуясь статьями 23.48, 29.1, 29.7, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ЗАО «Смарт Велью Ритейл» (143005, г. Одинцово, Московская область, Можайское шоссе, д. 71; ОГРН 1085032002901) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и наложить на ЗАО «Смарт Велью Ритейл» административный штраф в размере 2 000 000 (два миллиона) рублей, что является минимальным размером административного штрафа, предусмотренного ч. 1 ст. 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти оплачиваются в федеральный бюджет по реквизитам:

ИНН 7703671069 КПП 773401001

Получатель:

**УФК по Московской области (для Московского
областного УФАС России)**

Отделение 1 Москва

Банк получателя:

г. Москва 705

р/с 40101810600000010102

БИК 044583001

ОКТМО 46000000

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140

Назначение платежа:

**Административный штраф,
зачисляемый за нарушение
антимонопольного
законодательства Российской
Федерации**

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 (десяти) дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя

А.А. Азаренко