

Ответчик

Акционерное общество «Тандер»
(АО «Тандер») ИНН 2310031475

ул. им. Леваневского, д. 185,
г.Краснодар, Краснодарский
край, 350000

email info@magnit.ru

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу

об административном правонарушении № 35-02-Ш/17

24.04.2017
Петербург

г. Санкт-

ВрИО заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области (далее – Ленинградское УФАС России) Овезбердыев Ата Атаевич, рассмотрев дело № 35-02-Ш/17 об административном правонарушении, возбужденное в отношении АО «Тандер» (ИНН 2310031475; далее – Общество),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 28.1. Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) поводом к возбуждению данного дела об административном правонарушении явилось нарушение части 1 статьи 25 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» со стороны АО «Тандер», выразившееся в непредставлении информации по требованию и мотивированному запросу антимонопольного органа при проведении внеплановой проверки.

Поводом для проведения внеплановой проверки явилось Поручение ФАС России от 30.12.2016 № ЦА/92437-ПР/16 о проведении мероприятий по реализации решения Правительственной комиссии по мониторингу и оперативному реагированию на изменение конъюнктуры продовольственных рынков (пункт 4 раздела I протокола заседания от 21.12.2016 № 3) (далее – Поручение). Предметом проверки являлась проверка соблюдения требований антимонопольного законодательства, в том числе антимонопольных правил и требований, предусмотренных Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле).

В связи с ограниченными сроками проведения проверки и местонахождением Общества в г. Краснодар, проверка проводилась только в документарной форме.

Комиссия Ленинградского УФАС России по проверке АО «Тандер», в ходе проведения внеплановой проверки в отношении Общества на основании Приказа Ленинградского УФАС России от 01.02.2017 № 40 (далее - Приказ), направила в адрес Общества Приказ и Требование от 01.02.2017 №Тр/02/1 (далее - Требование) о предоставлении необходимых документов и информации.

С учетом объема запрошенной информации, а также скорейшего направления и получения АО «Тандер», сканированные копии Приказа и Требования были направлены 13.02.2017 руководителем инспекции по электронной почте со служебного адреса to47-ovezberdyev@fas.gov.ru на электронный адрес АО «Тандер» info@magnit.ru, указанный на сайте www.magnit-info.ru, бумажные копии направлены Почтой России на юридический адрес АО «Тандер».

Электронное сообщение было направлено с атрибутами «уведомить о доставке» и «уведомить о прочтении», текст сообщения содержал

текст «Уважаемые господа! Заверенные копии направлены также Почтой РФ. Прошу сообщить о получении.».

В Требовании был установлен 3-х дневный срок предоставления сведений в соответствии с ст.25.4 135-ФЗ от 26.07.2006 "О защите конкуренции". По состоянию на 13:00 16.02.2017 ответ о получении и прочтении с электронного адреса АО «Тандер» info@magnit.ru не поступил.

В связи с неполучением электронных сообщений о получении и прочтении направленных Приказа и Требования, 16.02.2017 руководитель инспекции передал телефонограмму за № Тф/02/07 абоненту телефонного № +7(861) 210-98-10 с содержанием о том, что:

- 13.02.2017 в 17:24 на официальный электронный адрес АО «Тандер» info@magnit.ru были направлены Приказ от 01.02.2017 № 40 о проведении внеплановой проверки и Требование от 01.02.2017 № ТР/02/1 о предоставлении документов.

- Сообщено о необходимости уведомления в случае невозможности предоставления документов, кроме того указана ответственность за непредставление документов.

16.02.2017 в адрес АО «Тандер» было повторно направлено электронное сообщение со сканированными копиями Приказа и Требования, а также запрос о предоставлении документов и информации (от 16.02.2017 № 02/109) (далее - Запрос). Бумажная копия запроса направлена Почтой России.

17.02.2017 с электронного адреса Kovalev_DV@spbo.magnit.ru поступило сообщение представителя АО «Тандер», вложением, которого были сопроводительное письмо (исх. от 17.02.2017 № Ю/390, вх. от 17.02.2017 №1239) и документы и информация по пунктам Требования и Запроса:

- 1, 2, 3, 6, 20, 24 в полном объеме;

- 4 не в полном объеме – не представлены локальные нормативные акты за период с 01.01.2016 по 01.01.2017 в отношении учетной политики общества, взаимоотношений с поставщиками;

- 11 не в полном объеме – не представлены документы о предоставлении доменного имени www.magnit-info.ru в аренду АО «Тандер».

По иным пунктам представитель АО «Тандер» просил согласовать увеличение срока предоставления документов и информации до 01.02.2017 и 14.03.2017 или согласовать представление их частично.

21.02.2017 в адрес АО «Тандер» было направлено электронное сообщение о несогласовании АО «Тандер» его письма.

22.02.2017 в 14:44 мск, с электронного адреса Kovalev_DV@spbo.magnit.ru поступило сообщение, вложением, которого было сопроводительное письмо (исх. от 22.02.2017 № 29, вх. от 22.02.2017 № 1394), в котором представитель АО «Тандер» повторно просил согласовать увеличение срока предоставления документов до 14.03.2017.

22.02.2017 в 17:41 мск, с электронного адреса Kovalev_DV@spbo.magnit.ru поступило сообщение, вложением, которого было сопроводительное письмо (исх. от 22.02.2017 № б/н, вх. от 27.02.2017 № 1473), а также и документы и информация по пунктам Требования и Запроса:

- 5, 8 в полном объеме;

- 7 не в полном объеме – не представлена информация о торговых объектах торговой сети «Магнит», а именно, не указаны их количество, местонахождение, торговые площади в разрезе муниципальных районов Ленинградской области;

- 21 не заверены должным образом - сведения о суммарной балансовой стоимости активов группы лиц АО «Тандер» представлены не за подписью генерального директора, а представителя, не уполномоченного доверенностью.

По результатам проведения проверки, руководителем инспекции был составлен Акт проверки от 02.03.2017 № 02/15, в котором установлено, что Общество, на Требование и Запрос Ленинградского УФАС России, в установленные сроки не представило следующие документы и информацию (по номерам пунктов):

4) локальные нормативные акты за период с 01.01.2016 по 01.01.2017 (приказы, распоряжения, в отношении учетной политики общества, взаимоотношений с поставщиками);

7) реестр торговых объектов под брендом торговой сети «Магнит» на территории Ленинградской области по состоянию на 01.01.2015,

01.01.2016, 01.01.2017 находящихся на любом праве собственности у АО «Тандер» и иных хозяйствующих субъектов по условиям указанным в п.6 (информация представляется в табличной форме в разрезе муниципальных районов и городских округов с указанием их количества и места нахождения, торговой площади);

9) сведения об объемах вознаграждения, выплачиваемого торговой сети «Магнит» (в т.ч. по условиям указанным в п.6) в связи с приобретением у поставщиков из Ленинградской области определенного количества продовольственных товаров (ретробонуса), в разрезе каждого поставщика указанного в п.8, с указанием данного объема вознаграждения, предусмотренного договором поставки, действовавшим в 2015, 2016, 2017 (текущий период) годах, и фактически выплаченного в указанные годы, в денежном выражении (тыс. руб.);

10) перечень всех платных услуг, оказанных торговой сетью «Магнит» (в т.ч. по условиям указанным в п.6), в разрезе каждого поставщика указанного в п.8 из Ленинградской области, в 2015, 2016, 2017 (текущий период) годах, с указанием их цен, а также стоимости указанных услуг, оказанных в 2015, 2016, 2017 (текущий период) годах, в денежном выражении (тыс. руб.);

11) сведения о своих сайтах в информационно-коммуникационной сети «Интернет», где размещена информация об условиях отбора контрагентов для заключения договоров поставки продовольственных товаров и о существенных условиях таких договоров торговой сети «Магнит» (с указанием конкретных ссылок на эти сайты), а также документы подтверждающие право на данные сайты (аренда доменов, договор на разработку и т.п.);

12) копии всех договоров поставки с поставщиками из Ленинградской области, с учетом указанного в п.8 (со всеми приложениями, дополнениями, спецификациями, в том числе специальными коммерческими условиями, протоколами разногласий, дополнительными соглашениями, соглашениями о расторжении и т.д.), заключенных с поставщиками продовольственных товаров следующих товарных групп (действовавших (действующих) в период с 01.01.2015 по дату начала проведения проверки): молоко и молочные продукты, фрукты, овощи, мясо и мясная продукция, птица и продукция из птицы, рыба и рыбная продукция, яйцо куриное, кофе и кофейная продукция, чай и чайная продукция.

13) копии заключенных всех договоров возмездного оказания услуг с поставщиками продовольственных товаров из Ленинградской области (с учетом указанного в п.8), указанных в п.9.12 групп продовольственных товаров, действовавших в период с 01.01.2015 по дату начала проведения проверки (со всеми приложениями, дополнительными соглашениями, протоколами разногласий и т.д.);

14) копии документов, подтверждающих факт оказания услуг и факт оплаты, предусмотренных договором возмездного оказания услуг, указанных в п.9.13 (акты выполненных (оказанных) работ (услуг), платежные документы и т.д.);

15) копии иных договоров на оказание иных услуг, заключенных с поставщиками продовольственных товаров из Ленинградской области (с учетом указанного в п.8), и действовавших в период с 01.01.2015 по дату начала проведения проверки (со всеми приложениями, дополнительными соглашениями, протоколами разногласий и т.д.);

17) документация АО «Тандер» по проведению политики ценообразования на продовольственные товары в торговой сети «Магнит», в том числе в отношении отдельных видов социально значимых продовольственных товаров, входящих в перечень, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 15.07.2010 № 530;

18) информация о среднем размере торговых наценок на продовольственные товары (по укрупненным товарным группам, указанным в п.9.12), а также в отношении отдельных видов социально значимых продовольственных товаров, входящих в перечень, утвержденный постановлением Правительства Российской Федерации от 15.07.2010 № 530 (информация представляется в табличной форме по годам за период 2015-2016 гг.), с пояснительной запиской по вопросу применения порядка установления наценки с указанием общих подходов и способов определения ее размера (в том числе, по конкретному наименованию продукции, группе товаров, производителю, поставщику и т.д.);

19) информация о реализации антимонопольных правил и требований, предусмотренных Федеральным законом от 03.07.2016 № 273-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» по форме, приведенной в Приложении к настоящему требованию;

21) сведения о суммарной балансовой стоимости активов группы лиц АО «Тандер» по состоянию на 01.01.2015, 01.01.2016 и 01.01.2017;

22) реестр со сведениями об объектах недвижимости на территории Ленинградской области, находившихся на любом праве собственности (с учетом пунктов 6 и 7) в период с 01.01.2015 по дату начала проведения проверки и используемых в качестве торгового объекта под брендом торговой сети «Магнит» (в табличном виде с указанием вида права и основания возникновения такого права, № и даты внесения в ЕГРП, № и дату договора аренды, в случае если он заключен на срок менее одного года, реквизиты лица являющегося арендодателем);

23) сведения об используемых в период с 01.01.2015 по дату начала проведения проверки товарных знаках, патентах и изобретениях, при реализации товаров и услуг, выполнения работ, в том числе принадлежащих иным лицам;

В соответствии со сроками, установленными Требованием и Запросом, затребованные документы и информация должны быть представлены в Ленинградское УФАС России 16.02.2017 и 21.02.2017 соответственно.

Ленинградское УФАС России не согласовывало изменение сроков представления информации АО «Тандер». В соответствии с Поручением, Ленинградское УФАС России должно было представить результаты проверки до 01.02.2017.

Таким образом, представление документов и информации Ответчиком, не в полном объеме в указанный срок, предусмотренные Требованием и Запросом, не позволило Ленинградскому УФАС России провести проверку в полном объеме, а именно осуществить контроль за соблюдением требований Закона о торговле.

В соответствии с частью 1 статьи 25 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы государственной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица),

физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), включая акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой записи или в форме записи на электронных носителях.

В соответствии со статьей 2.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Ответственность за непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#), а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) предусмотрена частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ.

Таким образом, в действиях Общества имелись признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ - непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#).

Определением Ленинградского УФАС России № О/02/20 от 16.03.2017 возбуждено дело № 35-02-Ш/17 об административном правонарушении и проведении административного расследования в отношении АО «Тандер». Данным Определением на законного представителя Общества была возложена обязанность явиться

04.04.2017 в 12:00 по адресу: Санкт-Петербург, ул. Смольного, д. 3, пом. № 3-145 для дачи объяснений по факту нарушения, ознакомления с материалами дела, а также составления и подписания протокола об административном правонарушении по делу № 35-02-Ш/17 или направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 35-02-Ш/17 со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

В назначенную дату прибыл представитель Общества Ковалев Дмитрий Вадимович (паспорт <...> от 09.10.2002, доверенность № 2-4/612 от 11.07.2016). Доверенность не наделяет полномочиями Ковалева Д.В. на участие в административном производстве в качестве защитника.

При рассмотрении дела об административном правонарушении установлено, что Обществом в адрес Ленинградского УФАС России не направлялись возражения на Акт проверки от 02.03.2017 № 02/16, выводы в котором послужили для возбуждения данного дела об административном правонарушении.

Представитель Общества сообщил, что в адрес Ленинградского УФАС России представлены все затребованные документы и информация в срок до 14.03.2017 включительно. Причиной непредставления в срок явилась большой объем запрошенной информации именно Ленинградским УФАС России, а также одновременная подготовка документов и информации, затребованные иными территориальными органами ФАС России.

В связи с недостаточностью имеемых в материалах дела документов и информации подтверждающих устные пояснения представителя АО «Тандер», а также отсутствия полномочий на участие в административном производстве в качестве защитника, на основании пункта 3 статьи 29.4, подпункта в) пункта 7 части 1 статьи 29.7 КоАП РФ было вынесено определение от 04.04.2017 № О/02/25 об отложении рассмотрения дела на 24.04.2017.

В соответствии с данным определением Обществу, в срок до 24.04.2017, надлежало представить в Ленинградское УФАС России сведения подтверждающих устные пояснения представителя АО «Тандер» и документы, свидетельствующие о данных обстоятельствах.

Законному представителю АО «Тандер» надлежало прибыть

24.04.2017 в 11:30 в Ленинградское УФАС России для участия в рассмотрении по дела № 35-02-Ш/17 или направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

Определением от 10.04.2017 № О/02/30, в соответствии с пунктом 1 части 5 статьи 28.7 КоАП РФ, рассмотрение дела об административном правонарушении № 35-02-Ш/17 было продлено до 16.05.2017.

В назначенную дату прибыл представитель Общества Долголаптев Дмитрий Александрович (паспорт <...> от 24.07.2003, доверенность № 2-4/941 от 24.11.2016). с правами на участие в административном производстве в качестве защитника.

Защитником представлены объяснения о правовой позиции АО «Тандер» и документы, свидетельствующие о поступивших в адрес Общества требований территориальных органов ФАС России, в которых объем запрашиваемых материалов и информации меньше, чем в требовании Ленинградского УФАС России. Данное обстоятельство подтверждает довод Общества, что на подготовку и представление всех затребованных документов и информации Ленинградским УФАС России потребовалось больше времени, что в свою очередь повлияло на нарушение сроков представления.

В ходе рассмотрения дела было установлено, что, несмотря на нарушение сроков представления документов и информации, в том числе и сроки которые указывалось Обществом в своих ходатайствах о продлении срока представления затребованных материалов, на дату возбуждения данного дела об административном правонарушении № 35-02-Ш/17 — 16.03.2017, все затребованные документы и информация были представлены — 14.03.2017.

Данный факт может свидетельствовать о принятии Обществом мер по соблюдению действующих правил при представлении документов в антимонопольный орган, предпринимал попытки по недопущению правонарушения с целью его предотвращения, что может свидетельствовать непреднамеренности его совершения и об отсутствии вины Общества во вмененном ему правонарушении.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23.48, 24.5, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Производство по делу об административном правонарушении № 35-02-Ш/17, возбужденному в отношении АО «Тандер», прекратить в связи с отсутствием события административного правонарушения.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ, 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.

ВрИО заместителя руководителя
Ленинградского УФАС России
Овезбердыев

А.А.