

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о возбуждении дела об административном правонарушении

№ 4-14.40-67/00-18-14

и проведении административного расследования

«25» июня 2014 г.

г. Москва

Я, начальник отдела торговли и непроизводственных услуг Управления контроля социальной сферы и торговли ФАС России XXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXXX, рассмотрев материалы дела № 4 13/190-11 о нарушении антимонопольного законодательства, в отношении ООО «АШАН» (ОГРН 1027739329408; ИНН 7703270067; КПП 508901001; место нахождения: 141031, Московская обл., Мытищинский р-н, г. Мытищи, Осташковское ш., 1),

УСТАНОВИЛ:

Федеральной антимонопольной службой было возбуждено дело № 4 13/190-11 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «АШАН» по признакам нарушения пункта 1 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), выразившегося в создании дискриминационных условий для хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров.

По результатам рассмотрения дела № 4 13/190-11 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «АШАН» 30.12.2013 принято решение (исх. от 30.12.2013 № АК/53907/13), которым действия ООО «АШАН», выразившиеся в создании дискриминационных условий для поставщиков молока и молочной продукции при определении стоимости услуги «по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товара» (далее — Услуга), а также при взимании различной платы за одинаковый объем оказанных услуг по сравнению с другими поставщиками молока и молочной продукции, признаны нарушением пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле (далее — Решение по делу № 4 13/190-11).

Решением по делу № 4 13/190-11 о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

ООО «АШАН» осуществляет деятельность на рынке оказания услуг «по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товара», на котором ООО «АШАН» является поставщиком таких услуг, а поставщики продовольственных

товаров являются покупателями.

Исходя из пояснений ООО «АШАН» (письмо от 04.02.2013 № 09/13-юр., вх. от 05.02.2013 № 82428/13) следует, что основным «элементом» (фактором) успешной промо-акции является скидка с цены, предоставляемая поставщиком, и, соответственно, отражаемая в розничной цене товара. С учетом этого обстоятельства в каждом конкретном случае размер скидки, предоставляемой поставщиком, определяется исходя из положения товара на рынке и маркетинговых целей поставщика, то есть планируемого места товара на рынке.

Также комиссией по рассмотрению дела № 4 13/190-11 (далее — Комиссия) исследован вопрос о фактических затратах ООО «АШАН» на оказание Услуги, в том числе влияние оказания данной услуги на деятельность сотрудников в торговых объектах АШАН и их заработную плату.

Помимо затрат, связанных непосредственно с процессом выкладки товара при оказании услуги (расходы, связанные с приобретением и оформлением торгового оборудования, оплатой труда персонала, осуществляющего выкладку товара и другие) ООО «АШАН» несет затраты на осуществление маркетинговых усилий при оказании данной услуги.

ООО «АШАН» определяет маркетинговые усилия как «совокупность управленческих решений и фактических действий сотрудников компании, связанных с планированием и реализацией промо-акции, влияющих на достижение цели промо-акции – рост товарооборота» и указывает, что маркетинговые усилия снижают издержки планирования и реализации промо-акции (письмо от 04.02.2013 № 09/13-юр, вх. от 05.02.2013 № 8428/13). Таким образом, указанные издержки снижаются исключительно для торговой сети.

Также ООО «АШАН» сообщило, что источником формирования заработной платы сотрудников, осуществляющих выкладку товаров в рамках оказания услуги по рекламированию товаров путем демонстрации таких товаров в торговых объектах ООО «АШАН», является фонд оплаты труда ООО «АШАН». Размер заработной платы определяется в соответствии с трудовым договором на основании штатного расписания. Дополнительное премирование сотрудников ООО «АШАН», осуществляющих выкладку товаров в рамках оказания услуги по рекламированию товаров путем демонстрации таких товаров в торговых объектах ООО «АШАН», за выкладку товара во время проведения рекламной акции не предусмотрено.

ФАС России проанализирована представленная ООО «АШАН» информация (письма вх. от 01.03.2013 № 16270/13 и вх. от 12.03.2013 № 18722/13) об объемах закупки и реализации молока и молочной продукции «до», «во время» и «после» оказания услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров, а также в аналогичный период, в котором данная услуга не оказывалась в 2010, 2011 и 2012 годах.

По результатам анализа установлено, что предоставление скидки на товары, участвующие в акции, оплата поставщиками молока и молочной продукции услуг ООО «АШАН» по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товара не гарантирует повышения объемов закупки и реализации таких товаров как во время проведения таких акций, так и после, а также не гарантирует повышения объемов закупки и реализации товаров, участвующих в акции, во время

проведения такой акции по сравнению с закупками и продажами таких товаров в аналогичный период без проведения акции.

Также установлено, что в большинстве случаев объемы реализации акционных товаров «до» и «во время» проведения акций превышают объемы закупки таких товаров «до» и «во время» проведения акций, что говорит о том, что в периоды проведения таких акций реализуются также товары, не проданные в предшествующие акции периоды, что является выгодным для ООО «АШАН».

В письменных пояснениях, представленных письмом от 26.12.2013 № 214-13/ЮР (вх. от 26.12.2013 № 120066/13), ООО «АШАН» сообщило, что каждый вид демонстрации («Большая демонстрация», «Большая демонстрация «День рождения АШАН», «Точечная демонстрация») имеют свои особенности, также имеются особенности оказания услуги в различных форматах магазинов («АШАН», «АШАН-Сити», «Радуга»).

Порядок предоставления ООО «АШАН» поставщикам молока и молочной продукции Услуг, а также порядок формирования ООО «АШАН» стоимости Услуг для поставщиков молока и молочной продукции в 2013 году по сравнению с 2012 годом не изменялся.

Согласно указанных пояснений, калькуляции стоимости и затрат Услуг ООО «АШАН» не ведется, при этом ООО «АШАН» не имеет возможности определять эффективность оказанной услуги.

При этом ООО «АШАН» для поставщиков продовольственных товаров определена различная стоимость Услуги.

Так Услуга оказывается в двух вариантах: «Большая демонстрация» и «Точечная демонстрация». В рамках оказания услуги «Большая демонстрация» выделяется услуга «День рождения АШАН». Стоимость услуги «День рождения АШАН» с учетом специфики данной акции отличается от стоимости обычной акции «Большая демонстрация», проводимой в течение года. Стоимость оказания услуги «Большая демонстрация» и «Точечная демонстрация» различная. Также стоимость услуг различается в зависимости от формата магазина, в котором эта услуга оказывается: «АШАН», «АШАН-Сити», «Радуга» (письмо ООО «АШАН» от 14.05.2013 № 63-13/юр).

Стоимость услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров – «Большая демонстрация» в магазинах формата «АШАН» для поставщиков молока и молочной продукции в 2012 году составляла от 10 000 рублей до 45 000 рублей.

Минимальная стоимость услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров – «Большая демонстрация» в магазинах формата «АШАН» установлена для следующих поставщиков молока и молочной продукции: ООО «Праксис-Ово», ООО «ФерЭльГам» (код поставщика 5319), ООО «Птицефабрика «Сметанино» - 10 000 рублей. При этом ЗАО «Эссен Продакшн АГ» заплатило за оказание Услуги «Большая демонстрация» в магазинах формата «АШАН» 15 000 рублей.

Таким образом, ЗАО «Эссен Продакшн АГ» оплатило большую стоимость за

одинаковый объем оказанных услуг по сравнению с ООО «Праксис-Ово», ООО «ФерЭльГам» (код поставщика 5319), ООО «Птицефабрика «Сметанино».

Стоимость услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров – «Большая демонстрация» в магазинах формата «АШАН-Сити» для поставщиков молока и молочной продукции в 2012 году составляла от 5 000 рублей до 29 900 рублей.

Минимальная стоимость услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров – «Большая демонстрация» в магазинах формата «АШАН-Сити» установлена для следующих поставщиков молока и молочной продукции: ООО «Праксис-Ово», ООО «Валио» (код поставщика 7507), ООО «ФерЭльГам» (код поставщика 5319) - 5 000 рублей. При этом ЗАО «Эссен Продакшн АГ» заплатило за оказание Услуги «Большая демонстрация» в магазинах формата «АШАН-Сити» 7 500 рублей.

Таким образом, ЗАО «Эссен Продакшн АГ» оплатило большую стоимость за одинаковый объем оказанных услуг по сравнению с ООО «Праксис-Ово», ООО «Валио» (код поставщика 7507), ООО «ФерЭльГам» (код поставщика 5319).

Стоимость услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров – «День рождения АШАН» для поставщиков молока и молочной продукции в 2012 году составляла от 700 000 рублей до 22 000 000 рублей.

Минимальная стоимость услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров – «День рождения АШАН» установлена для поставщика молока и молочной продукции ООО «Балтком Юни» (код поставщика 3200) - 700 000 рублей. При этом ЗАО «Эссен Продакшн АГ» заплатило за оказание Услуги «День рождения АШАН» 1 000 000 рублей.

Таким образом, ЗАО «Эссен Продакшн АГ» оплатило большую стоимость за одинаковый объем оказанных услуг по сравнению с ООО «Балтком Юни» (код поставщика 3200).

Стоимость услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров - «Точечная демонстрация» в магазинах формата «АШАН» для поставщиков молока и молочной продукции в 2012 году составляла от 3 000 рублей до 15 000 рублей.

Минимальная стоимость услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров – «Точечная демонстрация» в магазинах формата «АШАН» установлена для поставщика молока и молочной продукции ООО «ФерЭльГам» (код поставщика 5319) - 3 000 рублей. Стоимость данной услуги для поставщиков ООО «Гермис Нижний Новгород», ООО Торговый Дом «Маслосыродел» (коды поставщика 4887, 7678), ООО «ТПК «Витязь», ОАО «Трест «Южный сахар», ЗАО «КМКК», ООО фирма «Калория», ООО «Сулимовский Торговый Дом», ООО «Кристалл» составила по 3 500 рублей по каждому коду поставщика; для поставщиков ООО «Юнилевер Русь», ООО «Птицефабрика «Сметанино» составила 4 000 рублей. При этом ЗАО «Эссен Продакшн АГ» заплатило за оказание Услуги «Точечная демонстрация» в магазинах формата «АШАН» 5 000 рублей.

Таким образом, ЗАО «Эссен Продакшн АГ» оплатило большую стоимость за

одинаковый объем оказанных услуг по сравнению с ООО «ФерЭльГам» (код поставщика 5319), ООО «Гермис Нижний Новгород», ООО Торговый Дом «Маслосыродел» (коды поставщика 4887, 7678), ООО «ТПК «Витязь», ОАО «Трест «Южный сахар», ЗАО «КМКК», ООО фирма «Калория», ООО «Сулимовский Торговый Дом», ООО «Кристалл», ООО «Птицефабрика «Сметанино», ООО «Юнилевер Русь».

Стоимость услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров - «Точечная демонстрация» в магазинах формата «Радуга» для поставщиков молока и молочной продукции в 2012 году составляла от 3 000 рублей до 5 000 рублей.

Минимальная стоимость услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров – «Точечная демонстрация» в магазинах формата «Радуга» установлена для поставщика молока и молочной продукции ООО «ФерЭльГам» (код поставщика 5319) - 3 000 рублей. При этом ЗАО «Эссен Продакшн АГ» заплатило за оказание Услуги «Точечная демонстрация» в магазинах формата «Радуга» 5 000 рублей.

Таким образом, ЗАО «Эссен Продакшн АГ» оплатило большую стоимость за одинаковый объем оказанных услуг по сравнению с ООО «ФерЭльГам» (код поставщика 5319).

Стоимость услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров - «Точечная демонстрация» в магазинах формата «АШАН-Сити» для поставщиков молока и молочной продукции в 2012 году составляла от 3 000 рублей до 10 000 рублей.

Минимальная стоимость услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров – «Точечная демонстрация» в магазинах формата «АШАН-Сити» установлена для поставщиков молока и молочной продукции ООО «БТК-2000», ООО Торговый Дом «Маслосыродел» (коды поставщика 4887, 7678), ООО «ТПК «Витязь» - по 3000 рублей по каждому коду поставщика. Стоимость данной услуги для поставщика ООО «Юнилевер Русь» составила 4 000 рублей. При этом ЗАО «Эссен Продакшн АГ» заплатило за оказание Услуги «Точечная демонстрация» в магазинах формата «АШАН-Сити» 5 000 рублей.

Таким образом, ЗАО «Эссен Продакшн АГ» оплатило большую стоимость за одинаковый объем оказанных услуг по сравнению с ООО «БТК-2000», ООО Торговый Дом «Маслосыродел» (коды поставщика 4887, 7678), ООО «ТПК «Витязь», ООО «Юнилевер Русь».

В рамках рассмотрения дела № 4 13/190-11 Комиссией также была проанализирована общая стоимость оплаченных в 2012 году услуг по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров поставщиками молока и молочной продукции в 5 комбинациях: в разрезе типа акции (Большая демонстрация, Точечная демонстрация) и в разрезе форматов магазинов («АШАН», «АШАН-Сити», «Радуга»), а также рассчитана общая сумма, оплаченная за оказание всех типов услуг во всех форматах магазинов.

Решением по делу № 4 13/190-11 установлено, что общая стоимость Услуги оплаченная каждым поставщиком молока и молочной продукции в 5 различных комбинациях также является разной.

Учитывая тот факт, что при оказании услуги по рекламированию товаров путем демонстрации образцов товаров поставщикам ООО «АШАН» не учитываются такие факторы как срок годности товара, особенности хранения товара, упаковку и прочее, устанавливая различную стоимость за оказание услуги в равном объеме для поставщиков молока и молочной продукции, ООО «АШАН» сформирован неравный подход к приобретателям (поставщикам молока и молочной продукции) идентичной по своей природе, содержанию и объему услуги.

В соответствии с пунктом 8 статьи 2 Закона о торговле 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.

Из анализа имеющейся информации ООО «АШАН» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети.

В соответствии с договорами возмездного оказания услуг, заключенными ООО «АШАН» с поставщиками продовольственных товаров и действовавшими в 2012 году, стоимость Услуги устанавливалась в фиксированной сумме. Вместе с тем, стоимость одной и той же услуги для поставщиков молока и молочной продукции была разной. Порядок предоставления ООО «АШАН» поставщикам молока и молочной продукции Услуги, а также порядок формирования ООО «АШАН» стоимости Услуги для поставщиков молока и молочной продукции в 2013 году по сравнению с 2012 годом не изменялся.

Условия оказания ООО «АШАН» поставщикам молока и молочной продукции услуг являются сопоставимыми для всех поставщиков молока и молочной продукции, так как включают в себя сопоставимый объем действий, совершаемых ООО «АШАН» в рамках оказания данных услуг в отношении каждого поставщика молока и молочной продукции. Вместе с тем, поставщики молока и молочной продукции несли разные экономические затраты за оказание одного и того же объема услуг.

Учитывая изложенное, Решением по делу № 4 13/190-11 действия ООО «АШАН», выразившиеся в создании дискриминационных условий для ЗАО «Эссен Продакшн АГ» при определении стоимости Услуги, а также при взимании различной платы за одинаковый объем оказанных услуг по сравнению с другими поставщиками молока и молочной продукции, признаны нарушением пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле

Учитывая изложенное, ООО «АШАН» создавались дискриминационные условия для ЗАО «Эссен Продакшн АГ».

Ответственность за данное административное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП).

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении ООО «АШАН» (ОГРН 1027739329408; ИНН 7703270067; КПП 508901001; место нахождения: 141031, Московская обл., Мытищинский р-н, г. Мытищи, Осташковское ш., 1) дело об административном правонарушении за нарушение пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле, выразившемся в создании дискриминационных условий для ЗАО «Эссен Продакшн АГ».

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.40 КоАП.

2. Провести административное расследование.

3. Законному представителю ООО «АШАН» явиться «18» июля 2014 г. в «11» час. «50» мин. по адресу: 123995, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, этаж 3, каб. 301 для дачи объяснений по факту нарушения, а также подписания протокола об административном правонарушении, либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу № 4-14.40-67/00-18-14, со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.