

Решение №АМЗ-62/2017

г. Курган

Резолютивная часть решения оглашена 28 февраля 2018 года.

В полном объеме решение изготовлено 14 марта 2018 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии — – зам. руководителя - начальник отдела Курганского УФАС России;

Члены комиссии:

– государственный инспектор Курганского УФАС России;

–государственный инспектор Курганского УФАС России,

рассмотрев дело №АМЗ-62/2017 по признакам нарушения ООО «Альфа-Курган» (ИНН 4524008734 ОГРН 1104524000360 юридический адрес: 640000, г. Курган, ул. Красина, д. 72) пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

в присутствии на заседании представителя ООО «Альфа – Курган» - М. Л.А. (доверенность от 20.11.2017г),

УСТАНОВИЛА:

Во исполнение поручения Прокуратуры Курганской области согласно решению о проведении проверки от 19.09.2017г №77 Управлением Федеральной антимонопольной службы по Курганской области проведена проверка хозяйственной деятельности ООО «Альфа-Курган» (ИНН 4524008734 ОГРН 1104524000360 юридический адрес: 640000, г. Курган, ул. Красина, д. 72) на предмет соответствия нормам Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее по тексту – Федеральный закон №381-ФЗ) за период с июля 2016 года по 20 сентября 2017 года.

В ходе проверочных мероприятий Курганским УФАС России проведен анализ содержания договоров поставки продовольственных товаров, заключенных ООО «Альфа - Курган» в проверяемый период на предмет соответствия нормам статьи 9 и статьи 13 Федерального закона №381-ФЗ.

Рассматриваемые договоры поставки товара заключены по типовой форме.

Курганским УФАС России установлены следующие признаки нарушения обязательных требований к организации и осуществлению торговой деятельности ООО «Альфа – Курган».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 13 Федерального закона №381-ФЗ 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, определяемые в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции».

Пунктом 8 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г №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.

Курганским УФАС России установлено, что договоры поставки товара в торговую сеть «Красное и Белое» содержат условия наступления ответственности поставщика за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств:

- по поставке товара с минимальным сроком годности товара 2/3 (1/2) от срока его годности указанного на упаковке (пункт 8.5. договора);
- за неисполнение согласованного заказа, либо исполнение заказа не в полном объеме, а также за просрочку поставки товара (пункт 9.4. договора);
- нарушение поставщиком условия о согласованном ассортименте, комплектности товаров (пункт 9.5. договора);
- за нарушение требований к таре и упаковке товара (пункт 9.6. договора);

- за скрытые недостатки товара (пункт 9.7. договора);

- за некорректное оформление товаросопроводительных документов (не полностью заполненные реквизиты документа, оформление документов с ошибками/опечатками, указание цен не соответствующих согласованным сторонами ценам, указание неполных/недостовверных данных), а также непредставление указанных документов в торговую сеть (пункт 9.8. договора).

Размер штрафных санкций для поставщиков в торговую сеть «Красное и Белое» содержится в таблице №1 «Условия договоров поставки продовольственных товаров ООО «Альфа-Курган» (приложение №1).

Проведенный Курганским УФАС России сравнительный анализ размера санкций для поставщиков товаров ООО «Альфа – Курган» показал установление ООО «Альфа – Курган» различного размера штрафов для разных поставщиков. При этом, отмечено, что ООО «Альфа – Курган» допускало снижение размера ранее предусмотренных штрафных санкций за поставленный товар в связи с предъявлением соответствующих требований поставщиков товара, но требования не всех поставщиков были удовлетворены в полном объеме. Разница в размере штрафных санкций представлена ниже.

Условие договора	Штраф за поставку товара сроком годности менее 2/3 (1/2) п. 8.5. договора	штраф за недопоставку и /или просрочку поставки товара п. 9.4. договора	Штраф за нарушение условия о согласованном ассортименте, комплектности товаров п. 9.5 договора	штраф за нарушение требований к таре и упаковке товара п. 9.6. договора	штраф за скрытые недостатки товара п. 9.7 договора	штраф за некорректное оформление товаросопроводительных документов п. 9.8 договора
Размер штрафных санкций	0-10% от суммы поставки	5%-95% от стоимости не поставленного товара	5%-50% от стоимости партии товара	5%-50% от стоимости партии товара	10%-100% от стоимости партии товара	15%-100% от суммы поставки

Таким образом, договорами поставки товара в торговую сеть установлены различные размеры санкций за ненадлежащее исполнение аналогичных обязательств поставщиками товаров, что может свидетельствовать о признаках нарушения ООО «Альфа – Курган» требований пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона №381-ФЗ.

На основании изложенного Курганским УФАС России издан Приказ №161 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» от 31.10.2017г, которым возбуждено настоящее дело.

В ходе рассмотрения дела представители ответчика доводы письменных пояснений по делу поддержали, сообщив, что ООО «Альфа – Курган» заключило договоры с поставщиками путем направления поставщикам типовой формы договора, в условиях которого по взаимному согласованию, путем принятия компромиссных решений, с учетом позиции обеих сторон договора вносились дополнения и изменения. Все условия договоров ООО «Альфа – Курган» согласованы добровольно, в том числе и путем урегулирования разногласий. Представители ООО «Альфа – Курган» сообщили об отсутствии утвержденной ООО «Альфа – Курган» политики дифференциации поставщиков по каким – либо признакам, влияющей на порядок определения условий договора, в том числе на размер санкций за ненадлежащее исполнение обязательств по договору поставки товара в торговую сеть «Красное и Белое». Все изменения в договоры поставки товара вносятся после достижения соглашения сторон договора. Переговоры об изменении условий договора ведутся по телефону либо в ходе личной встречи представителей сторон. Ответчик полагает, что договор поставки товара в торговую сеть ООО «Альфа – Курган» не является публичным договором или договором присоединения, в этой связи договоры поставки с различными поставщиками могут заключаться на различных условиях.

В качестве заинтересованных лиц к участию в рассмотрении дела №АМЗ-62/2017 привлечены:

- ООО «РегионПиво» (ИНН 5505213585, ОГРН 1125543021075, 644020, Омская обл., г. Омск, Красный пер., дом 2
- ООО «Пивоваренная компания «Балтика» (ИНН 7802849641, ОГРН 1147847032838, 194292, г. Санкт – Петербург, 6-й Верхний переулок, 3)
- ООО «Три А» (ИНН 4501195157, ОГРН 1144501004163, 640007, г. Курган, ул. Омская, 171 «Ж»)
- АО «Сан ИнБев (ИНН 5020037784, ОГРН 1045003951156, 141600, Московская обл., г. Клин, ул. Московская, 28)
- ООО «ТК «Айсберг» (ИНН 7449051116, ОГРН 1057422537578, 454012, г. Челябинск, Копейское шоссе, 1П, оф. 13);
- ООО «Абсолют» (ИНН 6671460430, ОГРН 1146671021056, 620016 г. Екатеринбург, проезд Складской, 7 литер С);
- ООО «Компания «Крым» (ИНН 4501087169, ОГРН 1024500510528, г. Курган, ул. Омская, 146);
- ООО «Царь» (ИНН 4501211200, ОГРН 1164501057445, 640007, г. Курган, ул. Машиностроителей, 30А оф. 1)

- ООО «Торговый дом «Европа» (ИНН 7404054205, ОГРН 1097404001870, 456227, Челябинская обл., г. Златоуст, пр. Мира, 11)

- ООО «Торговый дом «УралПродукт» (ИНН 6658443242, ОГРН 1136658033379, 640034, г. Екатеринбург, ул. Черепанова, д. 18 к. 1);

- ООО «Торговый Город» (ИНН 6685097150, ОГРН 1156658054300, 620089 г. Екатеринбург, ул. Белинского, 167, к. 45);

- ИП Савушкин Игорь Николаевич (***)

- ИП Янцен Вероника Александровна (****).

Заинтересованным лицам надлежало представить нормативно – обоснованную позицию по рассматриваемому делу и письменные пояснения согласно анкете поставщика.

Согласно анкете поставщика заинтересованным лицам предложено представить пояснения относительно следующих вопросов:

1. Условия договора поставки товара согласно пунктам 8.5, 9.4. – 9.8. включены в договор поставки с ООО «Альфа – Курган» добровольно?
2. Отвечает ли размер санкций за ненадлежащее исполнение обязательств по договору поставки товара с ООО «Альфа – Курган» 8.5, 9.4. – 9.8. Вашим интересам?
3. Имели ли Вы намерение (имеется ли такое намерение сейчас) изменить размер санкций по договору поставки товара с ООО «Альфа – Курган» в сторону снижения?
4. Предпринимали ли Вы попытки изменения размера штрафных санкций по договору поставки с ООО «Альфа – Курган», если да представить подтверждающие документы.
5. Если попытки изменения условий договора поставки товара с ООО «Альфа – Курган» в части снижения размера штрафных санкций по договору предпринимались, были ли удовлетворены Ваши требования, если да то в каком объеме?
6. В случае если Ваши требования были удовлетворены не в полном объеме, указать причины отклонения Вашей редакции договора поставки товара ООО «Альфа – Курган»?
7. Применялись ли к Вам ООО «Альфа – Курган» последствия ненадлежащего исполнения обязательств по договору поставки товара в соответствии с пунктами 8.5., 9.4.-9.8. договора. В случае если применялись – представить подтверждающие документы?
8. Ваше мнение по поводу установления ООО «Альфа – Курган» различных размеров санкций за идентичные условия неисполнения обязательств по договору поставки товара в торговую сеть к различным поставщикам. Может ли данный факт свидетельствовать о нарушении Ваших прав и законных интересов по договору поставки?

Из поступивших в Курганское УФАС России письменных пояснений поставщиков установлено, что условия договора поставки товара согласно пунктам 8.5, 9.4. – 9.8. включены в договор поставки с ООО «Альфа – Курган» добровольно, размер санкций за ненадлежащее исполнение обязательств по договору поставки товара с ООО «Альфа – Курган» 8.5, 9.4. – 9.8. отвечает интересам поставщиков, намерений изменить договор поставки у поставщиков на момент представления письменных пояснений не имеется. Не все поставщики товара в торговую сеть «Красное и Белое» предпринимали попытки изменения условий договора в части снижения размера штрафных санкций за ненадлежащее исполнение условий договора. Те поставщики товара, которые имели намерение изменить условия договора путем снижения размера санкций согласно пунктам 8.5., 9.4.-9.8. договора, достигали соответствующего соглашения с ООО «Альфа – Курган». Факт установления различных размеров санкций за ненадлежащее исполнение идентичных обязательств по договору поставки товара в торговую сеть для поставщиков товара заинтересованные лица не расценили как нарушения собственных прав и законных интересов.

Рассмотрев материалы дела, оценив представленные доказательства, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам относительно подлежащих выяснению обстоятельств.

Основы государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации определены Федеральным законом №381-ФЗ.

К целям указанного Закона, в том числе, отнесено обеспечение единства экономического пространства в Российской Федерации; формирование конкурентной среды; обеспечение соблюдения прав и законных интересов юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих торговую деятельность, юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих поставки производимых или закупаемых товаров, предназначенных для использования их в предпринимательской деятельности, в том числе для продажи или перепродажи, баланса экономических интересов указанных хозяйствующих субъектов, а также обеспечение при этом соблюдения прав и законных интересов населения (часть 2 статьи 1 Федерального закона №381-ФЗ).

В силу пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона №381-ФЗ 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, определяемые в соответствии с Федеральным законом "О защите конкуренции".

Согласно пункту 8 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) под дискриминационными условиями понимаются 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.

Суть создания дискриминационных условий в отношении другого хозяйствующего субъекта заключается в том, что такие условия ставят данного хозяйствующего субъекта в неравное положение на соответствующем товарном рынке по сравнению с другими хозяйствующими субъектами-конкурентами. Для квалификации нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона №381-ФЗ необходимо установить не только факт установления различных условий договора поставки товара в торговую сеть, но и доказать, что результат таких действий выражается в ущемлении прав и законных интересов поставщиков товара.

Поставщики товаров в торговую сеть «Красное и Белое» сообщили, что не усматривают в действиях ООО «Альфа – Курган» нарушения собственных прав и законных интересов.

На основании вышеизложенного, Комиссия Курганского УФАС России, оценив в совокупности собранные по делу доказательства, приходит к выводу, что рассматриваемые действия ООО «Альфа – Курган» по установлению различных размеров санкций за ненадлежащее исполнение аналогичных обязательств поставщиками товаров, не образуют событие нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона №381-ФЗ.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела №АМЗ-62/2017 о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях ООО «Альфа – Курган».