

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 045/01/13-48/2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дела № 045/01/13-48/2019 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии - . - руководитель Управления;

Члены Комиссии:

- заместитель руководителя управления - начальник отдела контроля товарных и финансовых рынков и рекламного законодательства,

- заместитель начальника отдела контроля товарных и финансовых рынков и рекламного законодательства, рассмотрев дело № 045/01/13-48/2019 по признакам нарушения ФГУП «Промсервис», осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, с поставщиками продовольственных товаров (контрагентами) требований пункта 5 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России) поступило обращение старшего помощника прокурора области по рассмотрению писем и приему граждан, надзору за законностью исполнения уголовных наказаний, старшего советника юстиции А.В. (вх. №3628 от 03.06.2019 года) по жалобе А.И. на действия сотрудников магазина, расположенного в СИЗО-1 г. Кургана, выразившиеся в завышении цены на продовольственные товары, непредставлении кассового чека.

Реализацию продовольственных товаров на территории исправительных учреждений, находящихся на территории Курганской области осуществляет ФГУП «Промсервис» ФСИН России (ИНН , ОГРН , 125212, город Москва,). В ходе рассмотрения заявления Курганским УФАС России были установлены факты заключения ФГУП «Промсервис» ФСИН России договоров комиссии со следующими лицами:

1. ООО «», ИНН , ОГРН , 610035,
2. ООО «О ИНН ,
ОГРН , 300041,
3. ООО «», ИНН , ОГРН , 614002,
4. ООО «», ИНН , ОГРН ,
5. ИП А.П., ИНН , ОГРНИП , 640020,

Согласно статье 2 Закона о торговле:

- торговая деятельность (далее также - торговля) - вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров;
- розничная торговля - 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;
- торговый объект - здание или часть здания, строение или часть строения, сооружение или часть сооружения, специально оснащенные оборудованием, предназначенным и используемым для выкладки, демонстрации товаров, обслуживания покупателей и проведения денежных расчетов с покупателями при продаже товаров;
- торговая сеть - совокупность двух и более торговых объектов, которые принадлежат на законном основании хозяйствующему субъекту или нескольким хозяйствующим субъектам, входящим в одну группу лиц в соответствии с Федеральным законом "О защите конкуренции", или совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

Согласно пункту 2.1. Устава ФГУП «Промсервис» предметом и целями деятельности Предприятия являются:

- привлечение к оплачиваемому труду лиц, отбывающих уголовные наказания, на территории Российской Федерации в соответствии с требованиями законодательства РФ;
- получение прибыли;
- обеспечение деятельности и развитие материальной и социальной

сферы ФСИН России, удовлетворение ее потребностей;

- получение, хранение, содержание запасов материально-технических ресурсов и

обеспечение ими учреждений и органов УИС в установленном порядке;

- развитие и совершенствование оптовой и розничной торговли.

Согласно пункту 2.2. Устава ФГУП «Промсервис» предприятие осуществляет следующие виды деятельности:

п. 2.2.1 Оказание услуг:

- по оптовой и розничной торговле;

- складского хранения (хранение, перевалка, формирование партий товаров и материалов);

- общественного питания, столовых.

п. 2.2.6 - розничная торговля в неспециализированных магазинах преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки и табачными изделиями.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, основным видом деятельности ФГУП «Промсервис» является торговля розничная преимущественно пищевыми продуктами, включая напитки, и табачными изделиями в неспециализированных магазинах.

Согласно письменным пояснениям ФГУП «Промсервис» (вх. № 5379 от 04.09.2019) предприятие осуществляет торговую деятельность на территории Курганской области через магазины исправительных учреждений и следственных изоляторов, в соответствии с требованиями действующего законодательства.

Согласно данным официального сайта ФГУП «Промсервис» на территории Курганской области расположено 10 магазинов, через которые ФГУП «Промсервис» осуществляет торговую деятельность в исправительных учреждениях.

Согласно представленным данным между ФГУП «Промсервис» и учреждениями исправительной системы ФСИН России, расположенными на территории Курганской области заключены договоры безвозмездного пользования объектом нежилого фонда, закрепленного за Учреждением ФСИН России на праве оперативного управления. Все договоры являются типовыми.

Согласно пункту 1.1. договора безвозмездного пользования ссудодатель

(исправительное учреждение) обязуется передать ссудополучателю (ФГУП ФСИН России) в безвозмездное пользование объект нежилого фонда, а ссудополучатель обязуется вернуть указанный объект по окончании действия договора в том состоянии, в каком он его получил, с учетом нормального износа. Объект нежилого фонда передается Ссудополучателю для использования в целях обеспечения прав осужденных и находящихся под стражей лиц на приобретение продуктов питания, безалкогольных напитков, сигарет и предметов первой необходимости.

Передаваемый в безвозмездное пользование объект представляет собой часть помещения под магазин. В состав передаваемого в безвозмездное пользование объекта нежилого фонда также включается имущество, в том числе торговое оборудование, передаваемое ссудополучателю по акту приема-передачи.

Согласно пункту 9.1. договора безвозмездного пользования договор безвозмездного пользования заключен на неопределенный срок.

Все объекты по договорам безвозмездного пользования переданы по актам приема-передачи.

Таким образом, ФГУП «Промсервис» является торговой сетью в понимании Закона о торговле.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается заключать между собой для осуществления торговой деятельности договор, по которому товар передается для реализации третьему лицу без перехода к такому лицу права собственности на товар, в том числе договор комиссии, договор поручения, агентский договор или смешанный договор, содержащий элементы одного или всех указанных договоров, за исключением заключения указанных договоров внутри одной группы лиц, определяемой в соответствии с Федеральным законом "О защите конкуренции", и (или) заключения указанных договоров между хозяйствующими субъектами, образующими торговую сеть, либо исполнять (реализовывать) такие договоры.

Пункт 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле введен в действие Федеральным законом от 03.07.2016 № 273-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» и Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации» (далее – Закон № 273-ФЗ).

Согласно пункту 1 части 3 Закона № 273-ФЗ настоящий Федеральный закон вступает в силу по истечении десяти дней после дня его официального опубликования.

Согласно части 2 статьи 3 Закона № 273-ФЗ условия договоров поставки и иных договоров, регулируемых Федеральным законом от 28 декабря 2009 года N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" и заключенных до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, должны быть приведены в соответствие с Федеральным законом от 28 декабря 2009 года N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" (в редакции настоящего Федерального закона) до 1 января 2017 года.

Основы правового регулирования отношений по договору комиссии регламентированы статьями 990 – 1004 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 990 ГК РФ 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.

Согласно статье 992 ГК РФ принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента, а при отсутствии в договоре комиссии таких указаний - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В случае, когда комиссионер совершил сделку на условиях более выгодных, чем те, которые были указаны комитентом, дополнительная выгода делится между комитентом и комиссионером поровну, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

ФГУП «Промсервис» (Комиссионер) с ИП А.П. был заключен договор комиссии КРГ-П-8-2018 от 24.04.2018 на продовольственные товары, действующий в 2019 году.

Согласно пунктам 1.1 – 1.5 вышеуказанного договора комиссии по настоящему договору Комиссионер обязуется от своего имени, но за счет и по поручению Комитента, совершать сделки по продаже товаров Комитента третьим лицам.

За выполняемые по настоящему договору поручения Комитент обязуется выплачивать Комиссионеру вознаграждение.

Товары, передаваемые Комиссионеру от Комитента, остаются собственностью последнего, до момента их реализации Комиссионером.

Поручение Комитента об осуществлении реализации товаров передается посредством согласования с Комиссионером графиков отгрузок и направления заявок, передаваемых на комиссионную торговлю товаров.

Ассортимент и отпускные (продажные) цены передаваемых на комиссионную торговлю товаров согласуются сторонами в приложении № 2 к настоящему договору. Реализация товара третьим лицам осуществляется Комиссионером по ценам с учетом НДС.

Согласно пункту 2.1 вышеуказанного договора Комиссионер реализует товар третьим лицам по продажной (отпускной) цене (в том числе НДС), указанной в приложении № 2 к настоящему договору, действующем на дату передачи товара на комиссионную торговлю по акту (приложение № 6 к договору).

Согласно пункту 2.2. вышеуказанного договора за выполнение поручения Комитент обязан ежемесячно уплачивать Комиссионеру вознаграждение, которое составляет от 6 до 20 процентов (в зависимости от конкретного договора) от цены фактически реализованного товара.

Согласно пункту 2.4 вышеуказанного договора в случае реализации Комиссионером товара по цене выше, чем продажная (отпускная) цена Комитента, положительная разница цены реализации товара в виде торговой наценки Комиссионера полностью остается в его распоряжении в качестве дополнительной выгоды.

По смыслу пунктов 2.5.1 – 2.5.3 вышеуказанного договора комиссии комиссионер предоставляет комитенту отчет об исполнении поручения, акт об оказании комиссионных услуг и счета-фактуры.

Согласно пункту 3.4 договора комиссии передача товаров на комиссию осуществляется по месту нахождения обособленного подразделения Комиссионера, указанного в графике. Доставка товара по месту нахождения обособленного подразделения Комиссионера осуществляется за счет Комитента, а также его силами и средствами.

Приложением № 2 к договору комиссии является ассортимент и отпускные (продажные) цены передаваемых на комиссионную торговлю товаров.

Таким образом, заключение договора комиссии ФГУП «»,

осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, с поставщиками продовольственных товаров (контрагентами) противоречит требованиям установленным пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

На основании изложенного Курганским УФАС России издан приказ от 03.09.2019 N 83/1 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства. Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Комиссия Курганского УФАС России приходит к выводу, что действия ФГУП «», осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, с поставщиками продовольственных товаров (контрагентами) противоречат требованиям установленным пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

РЕШИЛА:

1. Признать действия ФГУП «», выразившееся в заключении договора комиссии КРГ-П-8-2018 от 24.04.2018 с ИП А.П. противоречащими пункту 5 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».
2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.
3. Передать материалы дела должностному лицу Курганского УФАС России для решения вопроса о привлечении к административной ответственности.

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