

АО «Тандер»

ул. Леваневского, д. 185,  
г. Краснодар, 350002

Прокуратура Прикубанского  
административного округа г.  
Краснодара

ул. Фестивальная, д. 17/1,  
г. Краснодар, 350049

## РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 19 сентября 2018 года г.  
Краснодар

В полном объеме решение изготовлено 02 октября 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарское УФАС России) по рассмотрению дела № 7/2018 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – Иващенко И.В. - заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля ТЭК и связи.

Члены Комиссии:

Богославский Е.А. – заместитель начальника отдела контроля экономической концентрации, проверок и анализа;

Маркелова О.В. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля экономической концентрации, проверок и анализа;

в присутствии представителя АО «Тандер» по доверенности от 09.01.2018 № <...> <...>, в отсутствие надлежаще уведомленной прокуратуры

Прикубанского административного округа г. Краснодара, рассмотрев материалы дела № 7/2018 по признакам нарушения АО «Тандер» части 1 статьи 13 «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) при заключении и внесении изменений в договоры поставки продовольственных товаров после 15.07.2016,

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступили материалы проверки прокуратуры Прикубанского административного округа города Краснодара (эл./п. №10537 от 18.10.2017), указывающие на наличие признаков нарушения АО «Тандер» 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), выразившиеся в заключении договора поставки продовольственных товаров категории «Консервы» с ООО «Бондюэль-Кубань» со сниженным относительно иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность по поставке в торговую сеть «Магнит» на территории Краснодарского края продовольственных товаров категории «Консервы», размером штрафных санкций.

В связи с наличием в рассматриваемых действиях АО «Тандер» признаков нарушения части 1 статьи 13 Закона о торговле, приказом от 17.01.2018 № 10 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 7/2018 и назначено к рассмотрению на 14.03.2018 определением от 31.01.2018 исх. № 2000/5. Определением от 14.03.2018 (исх. № 5682/5) рассмотрение дела отложено на 25.04.2018. Определением от 25.04.2018 (исх. № 10651/5) срок рассмотрения дела продлен до 31.10.2018, рассмотрение дела отложено на 24.05.2018 (определение от 25.04.2018 исх. № 10652/5). Определением от 24.05.2018 (исх. № 13465/5) рассмотрение дела отложено на 26.06.2018. Определением от 26.06.2018 (исх. № 16578/5) рассмотрение дела отложено на 21.08.2018. Определением от 21.08.2018 (исх. № 22011/5) рассмотрение дела отложено на 19.09.2018.

Пунктами 1 и 4 части 1 статьи 13 Закона о торговле установлено, что хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается:

1) создавать дискриминационные условия, определяемые в соответствии с Федеральным [ЗАКОНОМ](#) «О защите конкуренции»;

4) навязывать контрагенту:

а) условия о запрете на заключение договоров поставки продовольственных товаров с другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность, а также с другими хозяйствующими субъектами на аналогичных или иных условиях;

б) условия об ответственности за неисполнение обязательства хозяйствующего субъекта о поставках продовольственных товаров на более выгодных условиях, чем условия для других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность;

в) условия о предоставлении хозяйствующим субъектом контрагенту сведений о заключаемых данным хозяйствующим субъектом договорах с другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность;

г) условия о снижении хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, их цены до уровня, который при условии установления торговой надбавки (наценки) к их цене не превысит минимальную цену таких товаров при их продаже хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность;

д) условия о возврате хозяйствующему субъекту, осуществившему поставки продовольственных товаров, таких товаров, не проданных по истечении определенного срока, за исключением случаев, если возврат таких товаров допускается или предусмотрен законодательством Российской Федерации;

е) иные условия, не относящиеся к предмету договора и (или) содержащие существенные признаки условий, предусмотренных [подпунктами "а" - "д"](#) настоящего пункта;

АО «Тандер» в ходе рассмотрения дела № 7/2018 представлены пояснения, указывающие что применяемые АО «Тандер» при заключении договоров поставки и дополнительных соглашений санкции не являются чрезмерными и установлены с учётом добросовестных практик, которые сложились на рынке.

Установленные в договорах неустойки направлены на обеспечение исполнения обязательств сторонами, повышение договорной дисциплины, не носят карательный характер и не являются средствами необоснованного обогащения сети.

Предложенные поставщикам к заключению после 15.07.2016 договоры поставки, а также дополнительные соглашения, были составлены по единым типовым формам, включая одинаковую для всех поставщиков актуализированную систему штрафных санкций. Установление штрафов в

утвержденной типовой форме договора поставки в редакции 2016 года, действовавшей на момент заключения договоров с обозначенными поставщиками, обусловлено технологическими особенностями работы торговой сети, с учетом возможности устранения покупателем неблагоприятных последствий нарушения договорных обязанностей со стороны поставщиков, и применялось ко всем контрагентам в равной степени. По инициативе поставщиков данные штрафы могли быть изменены в ходе переговорного процесса. ООО «Бондюэль-Кубань» вносило свои предложения по размерам штрафов путем направления протоколов разногласий, которые были приняты АО «Тандер». После заключения договоров также никто из поставщиков не оспаривал установленные размеры неустоек по причине их несоразмерности.

Исходя из изложенного, предложенные АО «Тандер» в типовых формах договоров санкции транслировались всем контрагентам, с которыми АО «Тандер» заключало договоры поставки, что свидетельствует о применении АО «Тандер» единообразного подхода в договорных отношениях со всеми контрагентами.

В Краснодарское УФАС России не поступали обращения от хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность по поставке в торговую сеть «Магнит» на территории Краснодарского края продовольственных товаров категории «Консервы», указывающие на навязывание со стороны АО «Тандер» условий договора, в том числе в части штрафных санкций.

П. 8 ст. 4 Закона о защите конкуренции установлено, что 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.

Согласно п. 4 Разъяснений ФАС России по некоторым вопросам применения Федерального закона от 28.12.2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» от 18.11.2016, дискриминационный характер условиям договора придает не их формальное отличие от условий договоров с иными хозяйствующими субъектами, а ничем не обусловленное неравное положение одних контрагентов по сравнению с другими при прочих равных условиях.

Запрет дискриминации, предусмотренный Законом о торговле, не сводится к наличию тех или иных отличий в договорах для разных поставщиков. Дискриминация представляет собой такое поведение

торговой сети, при котором она заведомо ставит своих контрагентов в неравные условия и фактически создает кому-то из контрагентов преимущественные условия по сравнению с другими.

При изучении действий АО «Тандер» при заключении и внесении изменений в договоры поставки продовольственных товаров после 15.07.2016 установлено, что всем хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность по поставке в торговую сеть «Магнит» на территории Краснодарского края продовольственных товаров категории «Консервы», направлялся типовый договор, опубликованный на официальном сайте торговой сети «Магнит» в сети «Интернет».

ООО «Бондюэль-Кубань» в адрес АО «Тандер» был направлен протокол разногласий, содержащий предложение о внесении изменений в договор, в том числе в части штрафных санкций. Условия указанного протокола разногласий были приняты АО «Тандер».

Управлением не установлено фактов отказа со стороны АО «Тандер» хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность по поставке в торговую сеть «Магнит» на территории Краснодарского края продовольственных товаров категории «Консервы», в удовлетворении протокола разногласий в части уменьшения размера штрафных санкций.

Указанные обстоятельства не позволяют сделать вывод о создании дискриминационных условий доступа на товарный рынок продовольственных товаров категории «Консервы» в границах торговой сети «Магнит».

На основании вышеизложенного, Комиссия не усматривает в рассматриваемых действиях АО «Тандер», совершенных при заключении и внесении изменений в договоры поставки продовольственных товаров после 15.07.2016, нарушения ч. 1 ст. 13 Закона о торговле.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела № 7/2018, ввиду отсутствия в рассматриваемых действиях АО «Тандер» нарушения требований части 1 статьи 13 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии  
Иващенко

И.В.

Члены Комиссии:  
Богославский

Е.А.

О.В. Маркелова

Решение может быть обжаловано в порядке статьи 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».