

ООО «АШАН»

Осташковское шоссе, д. 1,
г. Мытищи, 141014

ул. Верхняя Красносельская, д. 3А
г. Москва, 107140

e-mail: reception@auchan.ru

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

возбуждении дела об административном правонарушении № 449А/2018 и проведении административного расследования

11 сентября 2018 г.

г.

Краснодар

заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) Щенко Ирина Викторовна, рассмотрев материалы дела № 295/2017 по делу о нарушении пункта 2 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 уклонении ООО «АШАН» от заключения договора, путем ненаправления в адрес ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» оферты, содержащей условие о товаре (наименование и количество товара, подлежащего поставке), признал их достаточными для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «АШАН» (141014, Россия, Московская обл., Мытищи го, г. Мытищи, Осташковское шоссе, д. 1; ИНН 7703270067; ОГРН 1027739329408),

УСТАНОВИЛ:

решением Комиссии Краснодарского УФАС России от 29.11.2017 по делу № 449А/2018 в действиях ООО «АШАН» установленю факт нарушения пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

дерации», выразившегося в уклонении ООО «АШАН» от заключения договора, путем ненаправления в адрес ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» оферты, содержащей условие о товаре (наименование и количество товара, подлежащего поставке)

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства 295/2017 Краснодарским УФАС России установлено, что между ООО «Тихорецкий пивоваренный завод», ООО «АШАН» и ООО «АТАК» заключен рамочный договор № Н10094 от 01.06.2010. Указанный договор реализовывался путем направления со стороны ООО «АШАН» оферты, содержащей ассортимент и количество заказываемого товара, и ее депозита ООО «Тихорецкий пивоваренный завод». Оферта не направлялась ООО «АШАН» в адрес ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» с сентября 2010 года. ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» считает указанные действия технологически и экономически необоснованными, создающими дискриминационные условия и создающими препятствия для доступа на открытый рынок пива в границах торговой сети «АШАН».

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 13 Закона о торговле хозяйствующими субъектами, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующими субъектами, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается создавать препятствия для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов.

Между ООО «Тихорецкий пивоваренный завод», ООО «АШАН» и ООО «АТАК» заключен договор поставки № Н10094 от 01.06.2010. Указанным договором установлено, что для его реализации Стороны ежегодно заключают годовое соглашение.

В 2014 году было заключено годовое соглашение в рамках вышеуказанного договора, определяющее условия поставки. В соответствии с годовым соглашением к договору № Н 10094 от 01.06.2010, в случае если стороны не заключают новое годовое соглашение до 01.01.2015, действие настоящего соглашения автоматически продлевается до момента подписания нового годового соглашения. По состоянию на 18.06.2017 новое годовое соглашение не подписано сторонами.

В 2015 торговая сеть «АШАН» заблокировала возможность заказа продукции ООО «Тихорецкий пивоваренный завод».

В соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно положениям пункта 5 статьи 454, пункта 3 статьи 455, пункта 2 статьи 465 и пункта 5 статьи 506 ГК РФ следует, что существенным условием договоров поставки, предусмотренным в законе, является условие о товаре, которое считается согласованным в случае, когда договор позволяет определить наименование и количество товара (Постановление Арбитражного суда

сковского округа от 06.10.2014 № Ф05- 11046/14 по делу № А40-152824/13).
ответствии с пп 1,2 ст. 429.1 ГК РФ рамочным договором (договором с
рытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия
зательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть
кретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных
договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании
до во исполнение рамочного договора.

договор № Н 10094 от 01.06.2010 реализовывался сторонами путем
правления со стороны ООО «АШАН» оферты, содержащей ассортимент
количество заказываемого товара, и ее акцепта ООО «Тихорецкий
пивоваренный завод». Таким образом, в рамках договора № Н 10094 от
06.2010 с целью заказа и поставки товара ООО «Тихорецкий
пивоваренный завод» между сторонами заключались отдельные договоры
поставки.

соответствии с п. 8 ст. 2 Закона о торговле 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.

ОО «АШАН» является торговой сетью в понимании Закона о торговле. В
виду того, что торговая сеть обладает особым статусом, отказ ООО
«АШАН» от заключения договора должен быть экономически обоснован.

Согласно актам от 15.06.2017 исх. № 529-17/юр ООО «АШАН» представлены
документы и пояснения, запрошенные Краснодарским УФАС России. В
соответствии с указанными пояснениями, ценовое предложение ООО
«Тихорецкий пивоваренный завод» менее выгодно, чем имеющиеся в
настоящее время у ООО «АШАН» предложения от других контрагентов по
данной группе товаров.

Кроме того, в качестве возражений на заключение об обстоятельствах
дела № 295/2017 ООО «АШАН» представлены пояснения по делу о
нарушении антимонопольного законодательства № 295/2017 (исх. № 991/17-
1) от 15.11.2017) указывающие, что ненаправление оферты в адрес ООО
«Тихорецкий пивоваренный завод» обусловлено свободой договора и
соответствующим ценовым предложением ООО «Тихорецкий пивоваренный завод».

Согласно 1 статьи 421 ГК РФ установлено, что граждане и юридические лица
свободны в заключении договора.

Требование к заключению договора не допускается, за исключением
случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим
законом, законом или добровольно принятым обязательством.

Сложившейся судебной практикой (например судебные акты по делу №
13-29458/2014) установлено, что суть положений, установленных Законом о
торговле, ограничивает свободу усмотрения в гражданских отношениях в
случаях пресечения недобросовестных действий хозяйствующих субъектов.

Согласно актам ООО «АШАН» о нецелесообразности приобретения продукции ООО
«Тихорецкий пивоваренный завод» ввиду высокой стоимости
заказываемого товара (средняя стоимость литра светлого пива 70,55

лей, светлого (нефильтрованного) пива 73,87 рублей) не может быть принят в качестве экономического обоснования в силу того, что основная часть торговой сети формируется из торговой надбавки, формирующейся, в большинстве случаев, за счет увеличения стоимости по которой был приобретен товар на коэффициент, определенный для группы товаров. В указанных условиях фактором, указывающим на экономическую целесообразность приобретения товара с целью его дальнейшей реализации, является отсутствие потребительского спроса.

Кроме того, из сравнительной таблицы анализа цен, представленной ООО «АШАН» по запросу Краснодарского УФАС России, в торговые объекты торговой сети АШАН на территории Краснодарского края поставляется, в том числе следующая продукция (цена продукции указана в рублях без НДС): 1) пиво Вайнштефан оригинал 0,5л. 5,1% по цене 99,99; 2) пиво Каснерурквел 0,5 бут, 4,4% по цене 105,24; 3) пиво Мюнсхоф оригинал 0,5л. 5% по цене 124,92; 4) пиво Blanche de brux 0,75л. 4,5% по цене 230,48; 5) пиво Beck's Weiser budwar 0,5л. 5% по цене 102,71.

В соответствии с информацией, представленной ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» по запросу Краснодарского УФАС России, в 2011 году поставки в торговую сеть «АШАН» составили 146 200,00 базовых единиц, в 2012 году 304 072,00 базовых единиц (прирост продаж 107,98%), в 2013 году 407 615,50 базовых единиц (прирост продаж 34,05%), в 2014 году 538 811,50 базовых единиц (прирост продаж 33,41%). Дальнейшее наблюдение динамики спроса невозможно в связи с тем, что в 2015 году ООО «АШАН» заблокировало возможность заказа продукции ООО «Тихорецкий пивоваренный завод».

В благоприятной динамике спроса на продукцию ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» при розничной реализации в торговых сетях продолжают действовать объемы поставки в иные торговые сети (например торговая сеть «Магнит») и расширение круга контрагентов среди торговых сетей (с 2017 года продукция ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» реализуется в границах торговой сети «Лента»).

Таким образом, спрос на продукцию ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» на момент блокирования возможности заказа продукции обладал активной динамикой в границах торговой сети АШАН.

В отсутствие технологической целесообразности приобретения продукции ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» ООО «АШАН» не представило в Краснодарское УФАС России.

Таким образом, уклонение ООО «АШАН» от заключения договора, путем направления в адрес ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» оферты, содержащей условие о товаре (наименование и количество товара, подлежащего поставке) создает препятствия ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» для доступа на товарный рынок пива в границах торговой сети «АШАН», что нарушает требования п. 2 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

В соответствии с ч. 2 ст. 14.40 КоАП РФ создание хозяйствующим субъектом,

осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, или хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, препятствий для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.31](#) настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от двух миллионов до пяти миллионов рублей.

См. также в КоАП РФ, руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛ:

возбудить в отношении ООО «АШАН» (141014, Россия, Московская обл., Мытищи го, г. Мытищи, Осташковское шоссе, д. 1; ИНН 7703270067; ОГРН 1077739329408) дело об административном правонарушении № 449А/2018 по факту нарушения пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившегося в предоставлении ООО «АШАН» от заключения договора, путем ненаправления в адрес ООО «Тихорецкий пивоваренный завод» оферты, содержащей информацию о товаре (наименование и количество товара, подлежащего поставке) по признакам административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.40 КоАП РФ.

Провести административное расследование.

В соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ ООО «АШАН» надлежит в трехдневный срок со дня получения настоящего определения представить в ИФНС России следующую информацию и надлежащим образом заверенные копии документов:

1. Сведения юридического лица ООО «АШАН»;

2. Сведения о выписку из ЕГРЮЛ о юридическом лице ООО «АШАН»;

3. Копию постановлений о привлечении ООО «АШАН» к административной ответственности по статье 14.40 КоАП РФ за период с 01.01.2017 по 30.09.2018 (в случае обжалования необходимо указать номер судебного акта).

Законному представителю ООО «АШАН» надлежит явиться в ИФНС России **04.10.2018 г. в 16-00 часов по адресу: г. Мытищи, ул. Коммунаров, д. 235, 1-й этаж, к. № 1** для составления и подписания протокола об административном правонарушении (с участием).

Согласно ч. 2 ст. 25.4 КоАП РФ законными представителями юридического лица являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом управления юридического лица. Полномочия законного представителя юридического

да подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

Заявка законного представителя ООО «АШАН» без уважительной причины может рассматриваться как отказ от прав, предусмотренных ст. 28.2 КоАП

в соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ 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 КоАП РФ.

Меститель
руководителя управления
Щенко

И.В.

Богославский
1253-66-16