

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 4-14.40-53/00-18-16

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «26» августа 2016 года.

В полном объеме постановление изготовлено «29» августа 2016 года

Я, заместитель начальника Правового управления ФАС России, Крюков Алексей Сергеевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.40-53/00-18-16 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Лента» (далее — ООО «Лента») (ОГРН 1037832048605; ИНН 7814148471; КПП 781401001; место нахождения: 197374, г. Санкт-Петербург, ул. Савушкина, 112; дата регистрации юридического лица — 04.11.2003), в отсутствие законного представителя ООО «Лента», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 4-14.40-53/00-18-16, в присутствии защитника <...> (по доверенности от 10.08.2016 № б/н), которому разъяснены права лица в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 25.1 и 25.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее — КоАП),

УСТАНОВИЛ:

Приказом ФАС России от 23.11.2015 № 1151 было возбуждено дело № 5-00-1/00-18-15 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Лента» 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), выразившимся в создании дискриминационных условий хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки алкогольной продукции.

По результатам рассмотрения дела № 5-00-1/00-18-15 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Лента» 22.06.2016 принято решение (исх. от 27.06.2016 № 18/43374/16), которым действия ООО «Лента», выразившиеся в создании дискриминационных условий для поставщиков алкогольной продукции категории «Вино» при взимании различной платы за одинаковый объем оказанных услуг по размещению информации о товаре в каталоге «Лента товаров» и услуг по размещению товара на специальном

оборудовании в течение согласованного срока в таком торговом комплексе ООО «Лента», где реализация товара не производилась, признаны нарушением пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле (далее — Решение по делу № 5-00-1/00-18-15).

Решением по делу № 5-00-1/00-18-15 о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

Из анализа, представленных ООО «Лента» (вх. от 14.09.2015 № 97800/15) договоров возмездного оказания услуг, заключенных ООО «Лента» с поставщиками алкогольной продукции категории «Вино» (далее – Поставщики, Заказчики) в 2013-2015 годах (далее – договоры), а также приложений к ним следует, что они имеют типовую форму, которая содержит общие условия, в том числе перечень следующих возможных к оказанию возмездных услуг:

1. Размещение информации о товаре в каталоге «Лента товаров» (далее – Услуга № 1);
2. Размещение товара на специальном оборудовании (дисплеи, паллеты) в прикассовой зоне (далее – Услуга № 2);
3. Размещение товара на специальном оборудовании (дисплеи, паллеты) на четырех стандартных рекламо-местах в промо-зоне (далее – Услуга № 3);
4. Размещение товара на специальном оборудовании (дисплеи, паллеты) на рекламной площади на отдельном стандартном рекламо-месте (далее – Услуга № 4);
5. Проведение рекламной акции, направленной на привлечение интереса потребителей к товару, реализуемому по специальной цене (далее – Услуга № 5);
6. Размещение товара на специальном оборудовании в течение согласованного срока в таком торговом комплексе ООО «Лента», где реализация товара не производилась (далее – Услуга № 6);
7. Размещение на специальном оборудовании в течение согласованного срока такого товара, который ранее отсутствовал в розничной продаже в торговых комплексах ООО «Лента» (далее – Услуга № 7);
8. Размещение товара на специальном оборудовании в течение согласованного срока в таком торговом комплексе ООО «Лента», в котором в период действия договора был проведен комплекс мероприятий по модернизации и повышению привлекательности для покупателей (далее – Услуга № 8);
9. Реклама товара потенциальным покупателям в торговых залах при его продаже с использованием квалифицированного персонала (далее – Услуга № 9);
10. Предоставление Заказчику права на проведение на территории торговых залов презентаций товарных знаков Заказчика, путем организации допуска сотрудников Заказчиков (мерчандайзеров) на территорию торговых залов. Количество и график работы мерчандайзеров, а также правила проведения презентаций определяются инструкцией Ленты о порядке организации работы мерчандайзеров в ТК (далее – Услуга № 10);

11. Оказание Заказчику информационных услуг в виде предоставления по запросу (не чаще чем 1 раз в 15 дней) данных о продажах товаров, потребительском спросе на товары и краткосрочных прогнозах спроса (далее – Услуга № 11);

12. Размещение и распространение рекламного материала, предоставляемого Заказчиком, на рекламоносителях в соответствии с адресной программой, утвержденной в Приложении к договору, являющемся неотъемлемой его частью (далее – Услуга № 12);

13. Проведение промо-акций в соответствии с механикой, согласованной с Исполнителем и указанной в Приложении к настоящему договору, на территории торговых комплексов ООО «Лента», расположенных по адресам, указанным в Приложении (далее – Услуга № 13);

14. Оказание ООО «Лента» Заказчику услуг по предоставлению копий документов, таких как накладные, акты, счета-фактуры и тому подобное, формируемых и передаваемых ООО «Лента» при исполнении заключенных между сторонами договоров поставки и оказании услуг по запросу последнего на условиях настоящего договора (далее – Услуга № 14).

При этом, виды услуг, сроки их оказания и стоимость согласовываются в приложениях к договорам, подписываемых сторонами в каждом конкретном случае дополнительно.

Также, из договоров следует, что такие приложения имеют типовую форму.

Для Услуг №№ 1-11 — Приложение № 1 (далее – Приложение № 1), для Услуг №№ 12, 13 – Приложение № 3, для Услуги № 14 – Приложение № 4.

Анализ Приложений № 1 к договорам показал, что из них не следует какие именно действия ООО «Лента», как исполнитель данной услуги, совершает в каждом конкретном случае, для каждого конкретного поставщика.

Виды услуг, сроки их оказания и фактическая стоимость Услуги № 1 устанавливается в соответствии с актами выполненных работ в каждом конкретном случае для каждого конкретного поставщика.

При этом, как следует из пояснений ООО «Лента» отсутствует специфика оказания Услуги № 1 и Услуги № 6 для поставщиков алкогольной продукции категории «Вино».

Таким образом, при анализе стоимости, установленной ООО «Лента» для поставщиков алкогольной продукции, в рамках рассмотрения дела № 5-00-1/00-18-15 анализировались только те акты, которыми была установлена стоимость оказания Услуги № 1 и Услуги № 6 за рекламирование продукции, относящейся к категории «Вино».

Услуга № 6 «Размещение товара на специальном оборудовании в течение согласованного срока в таком торговом комплексе ООО «Лента», где реализация товара не производилась»

Относительно порядка оказания Услуги № 6 ООО «Лента» были даны пояснения, в том числе письмом исх. от 27.03.2015 № 6/н (вх. от 06.04.2015 № 32781-ДСП/15), из которого следует, что в целях стимулирования спроса потребителей и привлечения

внимания к товару, который потребители не видели ранее в соответствующем магазине ООО «Лента», выделяется место для установки специального оборудования, устанавливается оборудование ООО «Лента» или оборудование заказчика Услуги № 6, указанное оборудование заполняется товаром, выкладка товара сопровождается специальным оформлением ценников с указанием на то, что товар относится к категории нового товара.

Относительно порядка определения стоимости Услуг № 6 и определенных действий, совершаемых ООО «Лента» в рамках оказания Услуг № 6, в своих пояснениях ООО «Лента» (исх. от 28.01.2016 № б/н) указало, что «указанная стоимость согласовывалась индивидуально с каждым заказчиком соответствующей услуги. Тарифы на оказание данной услуги не устанавливались. Оказание данной услуги было прекращено в августе 2014 года. Товар в отношении которого оказывалась услуга размещался на промо местах: на дополнительной выкладке (например торцевой), специально организуемом стеллаже. Указанная выкладка сопровождалась специальным оформлением ценников с указанием на то, что товар относится к категории нового товара.».

В своем письме ООО «Лента» пояснило, что «какая-либо специфика оказания услуги по размещению товара на специальном оборудовании в таком торговом комплексе ООО «Лента», где реализация товара не производилась, поставщикам товаров категории «Вино» отсутствует.» (вх. от 25.04.2016 № 57379/16).

ООО «Лента» в письме исх. от 09.03.2016 № б/н, направленным в соответствии с определением ФАС России об отложении рассмотрения дела № 5-00-1/00-18-15 (исх. от 19.02.2016 № 18/10085/16), указало: «каких-либо особенностей в порядке оказания услуг по «Размещению информации о товаре в каталоге «Лента товаров», «Проведению рекламной акции, направленной на привлечение интереса потребителей к товару, реализуемому по специальной цене», «Размещению товара на специальном оборудовании в течение согласованного срока в таком торговом комплексе ООО «Лента», где реализация товара не производилась» отличающих проведение данных акций именно для поставщиков продукции категории «Вино» от поставщиков иных категорий алкогольной продукции, нет».

Из представленных ООО «Лента» пояснений следует, что в период с 2012-2014 Услуги № 6 оказывались самостоятельно без привлечения сторонних организаций.

Согласно пояснениям данным представителями ООО «Лента» на заседании Комиссии по рассмотрению дела № 5-00-1/00-18-15 указанная услуга оказывалась исключительно при открытии новых гипермаркетов и супермаркетов ООО «Лента»; Услуга № 6 не имела какой-либо специфики (особенностей) при ее оказании в зависимости от города открытия магазина.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела № 5-00-1/00-18-15 представители ООО «Лента» подтвердили, что с 2015 года по настоящее время поставщикам алкогольной продукции категории «Вино» данная услуга ООО «Лента» не оказывается.

Исходя из пояснений ООО «Лента», документов и информации, представленной ООО «Лента» письмом исх. от 28.01.2016 № б/н следует, что оценить эффективность Услуги № 6 для каждого конкретного поставщика или товара не представляется возможным в связи с тем, что отсутствуют сопоставимые показатели.

Из анализа типовых Приложений № 1 к договорам возмездного оказания услуг, подписываемых между поставщиками алкогольной продукции категории «Вино» и ООО «Лента» при каждом конкретном случае оказания Услуги № 6, следует, что в графе место оказания услуги указано наименование города, без уточнения конкретного адреса магазина ООО «Лента» или его сокращенного наименования, например, «Л0061».

Вместе с тем анализ актов о выполненных работах/услугах по Услуге № 6 показал, что в актах в графе «Место оказания услуги» указаны сокращенные наименования магазинов ООО «Лента» без уточнения места нахождения, а соответственно города, графы «Ед. изм.» и «Кол-во» не содержат информации (проставлены прочерки). В связи с чем при анализе стоимости оказания Услуги № 6, установленной ООО «Лента» для каждого конкретного поставщика, оценивались и типовые приложения, и акты выполненных работ, и обобщенные сведения, представленные ООО «Лента».

На основании анализа представленных ООО «Лента» документов и сведений, в том числе договоров, приложений и дополнений к ним, а также актов выполненных работ по Услуге № 6, установлено следующее.

В 2013 году ООО «Лента» взималась следующая стоимость Услуги № 6 с поставщиков (стоимость указана за одну единицу услуги):

- ООО «РУСВИНТОРГ» (договор № С-16240-М-ГБ2 от 01.10.2012, акт № 6000146386 от 30.11.2013, акт № 6000128225 от 31.07.2013, акт № 6000128226 от 31.07.2013, акт № 6000132847 от 31.08.2013, акт № 6000138383 от 30.09.2013, акт № 6000144779 от 31.10.2013, акт № 6000153261 от 31.12.2013, акт № 6000153262 от 31.12.2013) была установлена ОАО «Лента» в размере 250 000,00 руб., 250 000,00 руб., 200 000,00 руб., 200 000,00 руб., 200 000,00 руб., 250 000,00 руб., 250 000,00 руб., 200 000,00 руб. соответственно.

- ООО «Фирма Саг» (договор № С-15449-М-ГБ7 от 01.01.2013, акт № 6000144564 от 31.10.2013, акт № 6000159025 от 31.12.2013, акт № 6000159026 от 31.12.2013) была установлена ООО «Лента» в размере 120 000,00 руб., 90 000,00 руб. и 90 000,00 руб. соответственно.

- ООО «Мишель-Алко» (договор № С-10068-М-ГБ4 от 01.01.2013, акт № 6000159311 от 31.12.2013, акт № 6000159310 от 31.12.2013) была установлена ООО «Лента» в размере 90 000,00 руб. и 90 000,00 руб. соответственно.

Указанные действия создают дискриминационные условия при взимании ООО «Лента» различной платы за оказание Услуги № 6 в 2013 году для ООО «РУСВИНТОРГ» по отношению к ООО «Фирма Саг» (договор № С-15449-М-ГБ7 от 01.01.2013, акт № 6000159025 от 31.12.2013, акт № 6000159026 от 31.12.2013) и ООО «Мишель-Алко» (договор № С-10068-М-ГБ4 от 01.01.2013, акт № 6000159311 от 31.12.2013, акт № 6000159310 от 31.12.2013).

В 2014 году ООО «Лента» взималась следующая стоимость Услуги № 6 с поставщиков (стоимость указана за одну единицу услуги):

- ООО «РУСВИНТОРГ» (договор № С-16240-М-ГБ2 от 01.10.2012, акт № 6000191252 от 31.07.2014, акт № 6000210132 от 30.09.2014, акт № 6000210131 от 30.09.2014, акт №

6000210997 от 30.09.2014, акт № 6000161620 от 31.01.2014, акт № 6000161621 от 31.01.2014, акт № 6000161954 от 31.01.2014, акт № 6000165789 от 31.01.2014, акт № 6000166505 от 28.02.2014, акт № 6000166506 от 28.02.2014, акт № 6000170632 от 28.02.2014, акт № 6000175781 от 31.03.2014, акт № 6000177269 от 30.04.2014, акт № 6000179642 от 30.04.2014, акт № 6000179643 от 30.04.2014, акт № 6000181121 от 31.05.2014, акт № 6000183358 от 31.05.2014, акт № 6000183359 от 31.05.2014, акт № 6000183360 от 31.05.2014, акт № 6000183361 от 31.05.2014, акт № 6000187049 от 30.05.2014, акт № 6000188461 от 31.07.2014, акт № 6000195804 от 31.08.2014, акт № 6000202653 от 31.08.2014) была установлена ООО «Лента» в размере 200 000,00 руб., 250 000,00 руб., 250 000,00 руб., 200 000,00 руб., 200 000,00 руб., 250 000,00 руб., 200 000,00 руб., 250 000,00 руб., 250 000,00 руб., 250 000,00 руб., 200 000,00 руб., 200 000,00 руб., 250 000,00 руб., 250 000,00 руб., 250 000,00 руб., 200 000,00 руб., 200 000,00 руб., 250 000,00 руб., 200 000,00 руб., 250 000,00 руб., 250 000,00 руб., 200 000,00 руб. и 250 000,00 руб. соответственно.

- ООО «Мишель-Алко» (Договор № С-10068-М-ГБ2 от 01.04.2012, акт № 6000161509 от 31.01.2014, счет-фактура № 6000161509 от 31.01.2014; договор № С-10068-М-ГБ4 от 01.01.2013, акт № 6000161510 от 31.01.2014, счет-фактура № 6000161510 от 31.01.2014) была установлена ООО «Лента» в размере 80 000,00 руб. и 90 000,00 руб. соответственно.

Указанные действия создают дискриминационные условия при взимании ООО «Лента» различной платы за оказание Услуги № 6 в 2014 году для ООО «РУСВИНТОРГ» по отношению к ООО «Мишель-Алко» (договор № С-10068-М-ГБ2 от 01.04.2012, акт № 6000161509 от 31.01.2014; договор № С-10068-М-ГБ4 от 01.01.2013, акт № 6000161510 от 31.01.2014).

В соответствии с пунктом 8 статьи 2 Закона о торговле (в редакции на момент вынесения Решения по делу № 5-00-1/00-18-15) 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 «Лента» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети.

При этом услуги по мерчендайзингу, маркетингу, рекламе и прочие услуги, оказываемые торговыми сетями поставщикам в целях стимулирования спроса и продвижения определенных продовольственных товаров, поставляемых конкретным поставщиком, являются идентичными для всех поставщиков. Вместе с тем, каждая услуга имеет определенное содержание и объем действий. Таким образом, при предоставлении конкретной услуги разным поставщикам торговая сеть несет равные затраты.

Условия оказания ООО «Лента» поставщикам алкогольной продукции категории «Вино» услуг являются сопоставимыми для всех поставщиков, так как включают в себя сопоставимый объем действий, совершаемых ООО «Лента» в рамках оказания данных услуг в отношении каждого поставщика. Вместе с тем поставщики алкогольной продукции категории «Вино» несли разные экономические затраты при оплате одного и того же объема услуг.

Учитывая изложенное, Решением по делу № 5-00-1/00-18-15 действия ООО «Лента», выразившиеся в создании дискриминационных условий для ООО «РУСВИНТОРГ» при взимании различной платы за одинаковый объем оказанных услуг по размещению товара на специальном оборудовании в течение согласованного срока в таком торговом комплексе ООО «Лента», где реализация товара не производилась, по сравнению с другими поставщиками алкогольной продукции категории «Вино», признаны нарушением пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Таким образом, ООО «Лента» создавались дискриминационные условия для ООО «РУСВИНТОРГ».

Учитывая изложенное, ООО «Лента» совершило административное правонарушение, выразившееся в создании дискриминационных условий для ООО «РУСВИНТОРГ».

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

Согласно части 1 статьи 14.40 КоАП создание хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, или хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, дискриминационных условий влечет наложение административного штрафа на юридических лиц — от двух миллионов до пяти миллионов рублей.

Место совершения административного правонарушения — 197374, г. Санкт-Петербург, ул. Савушкина, д. 112.

Время совершения административного правонарушения — с 31.07.2013 по 30.09.2014.

Объект административного правонарушения: общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности и деятельности саморегулируемых организаций.

Объективная сторона: состоит в создании дискриминационных условий для ООО «РУСВИНТОРГ» при взимании различной платы за одинаковый объем оказанных услуг по размещению товара на специальном оборудовании в течение согласованного срока в таком торговом комплексе ООО «Лента», где реализация товара не производилась, по сравнению с другими поставщиками алкогольной продукции категории «Вино».

Субъект административного правонарушения: ООО «Лента» (ОГРН 1037832048605; ИНН 7814148471; КПП 781401001; место нахождения: 197374, г. Санкт-Петербург, ул. Савушкина, 112; дата регистрации юридического лица — 04.11.2003).

Субъективная сторона, как следует из материалов дела об административном правонарушении № 4-14.40-53/00-18-16 и установленных обстоятельств, у ООО «Лента» имелась возможность не совершать указанного деяния, однако ООО «Лента» этого не сделало, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.40

КоАП.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Лента», подтверждается решением по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 5-00-1/00-18-15, протоколом по делу об административном правонарушении № 4-14.40-53/00-18-16 от 12.08.2016, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения ООО «Лента» к административной ответственности, установленный частью 1 и 2 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, смягчающие и отягчающие обстоятельства.

При рассмотрении дела в отношении ООО «Лента» обстоятельств отягчающих административную ответственность не установлено.

При рассмотрении дела в отношении ООО «Лента» в качестве обстоятельства смягчающего административную ответственность установлено добровольное прекращение противоправного поведения лицом совершившим административное правонарушение.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 4.2, частью 1 статьи 14.40 КоАП, а также статьями 23.48, 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Лента» (ОГРН 1037832048605; ИНН 7814148471; КПП 781401001; место нахождения: 197374, г. Санкт-Петербург, ул. Савушкина, 112; дата регистрации юридического лица — 04.11.2003) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.40 КоАП, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 2 000 000 (два миллиона) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно Федеральному закону от 14.12.2015 № 359-ФЗ «О федеральном бюджете на 2016 год» и приказу Министерства финансов Российской Федерации от

01.07.2013 № 65н «Об утверждении Указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти, оплачиваются в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

УИН: 0210295033082500000530285

Получатель

ИНН 7703516539

КПП 770301001

Межрегиональное операционное УФК

(для ФАС России л/с 04951001610)

КБК 161 1 1602010 016000 140

ОКТМО 45380000

Банк получателя

Операционный департамент Банка России г. Москва 701

БИК 044501002

Расчетный счет 40101810500000001901

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (499) 755-23-24.

На основании части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП и статьей 23.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.