

Решение по делу №05-18/2016 в отношении ЗАО «ТК «Эдельвейс»

Исх. от 09.08.2016г. ПК-05/11014

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии <...>,

члены Комиссии <...>,

<...>,

<...>,

рассмотрев дело № 05-18/2016 по признакам нарушения закрытым акционерным обществом «Торговая компания «Эдельвейс» (ЗАО «ТК «Эдельвейс») (420054, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Тихорецкая 2-я, 39) части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившегося в создании дискриминационных условий для поставщиков продовольственных товаров, осуществляющих поставки в торговую сеть, путем установления различных и экономически необоснованных цен на маркетинговые услуги, в присутствии на заседании:

– <...>, представителя ЗАО «ТК «Эдельвейс» по доверенности от <...>,

– <...>, представителя ЗАО «ТК «Эдельвейс» по доверенности от <...>,

– <...>, представителя ЗАО «ТК «Эдельвейс» по доверенности <...>,

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Татарстанского УФАС России от 29.10.2015 № 01/747-пр в период с 02.11.2015 по 17.12.2015 проведена плановая документарная и выездная проверка соблюдения требований антимонопольного законодательства в отношении ЗАО «ТК «Эдельвейс», по результатам которой составлен акт проверки от 17.12.2015 (исх. № ПК-05/20308 от 31.12.2015).

В ходе проведенной проверки соблюдения требований антимонопольного законодательства выявлены признаки нарушения ЗАО «ТК «Эдельвейс» части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее также – Закон о торговле) в части создания дискриминационных условий для поставщиков продовольственных товаров путем установления различных и экономически необоснованных цен на услуги для разных хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки товаров в торговую сеть.

Указанный результат проверки явился основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ЗАО «ТК «Эдельвейс» по признакам нарушения части 1 статьи 13 Закона о торговле (приказ Татарстанского УФАС России от 12.02.2016 № 02/36-к).

Комиссия, рассмотрев дело, пришла к следующему.

Материалами проведенной в отношении ЗАО «ТК «Эдельвейс» проверки установлено, что ЗАО «ТК «Эдельвейс» с рядом поставщиков продовольственных товаров заключены договоры на оказание маркетинговых услуг. При этом, по мнению инспекции, проводившей проверку, в отдельных случаях услуги не представляют никакой ценности для поставщиков (например, услуга «по сбору информации о продажах определенной продукции»).

В рамках проведения проверки ЗАО «ТК «Эдельвейс» не было представлено ни одного документа, подтверждающего оказание услуг «по сбору информации о продажах определенной продукции» (сам результат оказания услуг), за исключением актов выполненных работ, что может свидетельствовать о притворности сделок.

Стоимость маркетинговых услуг, оказываемых ЗАО «ТК «Эдельвейс» не утверждена обществом и, следовательно, устанавливается отдельно для каждого хозяйствующего субъекта индивидуально и зависит от объема, сезонности и других факторов.

Обоснование установления той либо иной стоимости услуги для поставщиков должно иметь место не со стороны поставщика, а со стороны торговой сети, в пользу которой данное вознаграждение выплачивается. Отсутствие критериев подхода к установлению стоимости услуг, оказываемых ЗАО «ТК «Эдельвейс», свидетельствует об отсутствии экономического обоснования установления указанного платежа.

Отсутствие информации о существенных условиях договора (в частности стоимости услуг) приводит к тому, что в рамках переговоров поставщикам однородных товаров предлагаются разные условия, носящие дискриминационный характер.

Указанные действия ЗАО «ТК «Эдельвейс» содержат признаки нарушения части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Представители ЗАО «ТК «Эдельвейс» в своих выступлениях на заседании Комиссии в ходе рассмотрения дела и в представленных письменных пояснениях по существу дела пояснили, что в материалах дела отсутствуют доказательства того, что ЗАО «ТК «Эдельвейс» обуславливало или каким-либо иным образом навязывало поставщикам заключение с ним договоров на оказание маркетинговых услуг.

Представители ответчика, кроме того, пояснили, что цена оказания маркетинговых услуг согласовывалась сторонами путем переговоров и рассчитывалась от объема поставки за предыдущий период, соответствовала рыночной стоимости данных услуг.

Ценообразование на маркетинговые услуги, как указал ответчик, зависит от сложности оказания услуги по сбору информации, от специфики, объема и ассортимента поставляемой продукции. В соответствии с различным объемом, ассортиментом поставляемого товара разными поставщиками цена на оказания услуг определялась соглашением сторон и зависела от товарооборота за

предыдущий период поставки. При этом документальное подтверждение (обоснование) этому в ходе рассмотрения дела этому не представлено.

Комиссия, изучив материалы проведенной в отношении ЗАО «ТК «Эдельвейс» проверки, проверив обоснованность доводов ЗАО «ТК «Эдельвейс», содержащихся в устных выступлениях его представителей, а также в предоставленных письменных пояснениях ответчика, проведя анализ и оценку установленных по делу обстоятельств, пришла к выводу о наличии в действиях ЗАО «ТК «Эдельвейс» нарушения пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Согласно части 3 статьи 1 Закона о торговле определено, что данный закон регулирует отношения, возникающие между органами государственной власти, органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами в связи с организацией и осуществлением торговой деятельности, а также отношения, возникающие между хозяйствующими субъектами при осуществлении ими торговой деятельности.

Согласно Уставу ЗАО «ТК «Эдельвейс» основными видами деятельности общества является розничная торговля и оптовая торговля различными видами продовольственных товаров.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом экономической деятельности, осуществляемой обществом, является розничная торговля в неспециализированных магазинах преимущество пищевыми продуктами, включая напитки и табачные изделия (код по ОКВЭД – 47.11).

По информации, полученной в ходе проведения проверки, ЗАО «ТК «Эдельвейс» осуществляет деятельность по розничной реализации продовольственных товаров на территории Республики Татарстан, имея для этого <...> торговых объектов, общая площадь которых составляет <...> кв. м (данные за 2015 г.).

В соответствии с пунктом 2 статьи 8 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 Законом о торговле, или совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

ЗАО «ТК «Эдельвейс» отвечает критерию, установленному в пункте 2 статьи 8 Закона о торговле, и в силу этого признается хозяйствующим субъектом, владеющим торговой сетью.

Закон о торговле распространяет свои требования на торговые сети. Следовательно, ЗАО «ТК «Эдельвейс» при осуществлении торговой деятельности обязано подчиняться антимонопольным правилам и требованиям, установленным в главе 3 Закона о торговле.

В ходе проверки соблюдения требований антимонопольного законодательства проанализированы выборочным методом договоры поставки продовольственных товаров, заключенные ЗАО «ТК «Эдельвейс» с поставщиками.

Перечень заключенных договоров, распределенных по товарным группам, показан ниже.

а) хлеб и хлебобулочные изделия:

—<...>от <...> №<...>

б) яйца куриные:

— <...> от <...> №<...>

— <...> от <...> №<...>

— <...> от <...> №<...>

в) куры, колбасные изделия, разделка:

—<...>от <...> №<...>

г) молочная продукция.

—<...>от <...> №<...>

-<...>от <...>№<...>

д) рыбная продукция, в том числе рыбные пресервы:

-<...>от <...>№<...>

-<...>от <...>№<...>

-<...>от <...>№<...>

Проверкой установлено, что с рядом поставщиков продовольственных товаров ЗАО «ТК «Эдельвейс» заключило договоры возмездного оказания услуг, перечень которых приводится:

- договор с <...>от <...>;

– договор с <...>от <...>;

Приведенные договоры возмездного оказания услуг имеют типовую форму, разработчиком которой во всех случаях является ЗАО «ТК «Эдельвейс».

Предметом всех перечисленных договоров является оказание ЗАО «ТК «Эдельвейс» маркетинговых услуг по сбору информации, связанной с реализацией определенной продукции, поставляемой поставщиком.

Конкретизация данной услуги в договоре, приложениях, а также в представленных на проверку актах оказанных услуг не дается.

Стоимость маркетинговых услуг строго зафиксирована в тексте каждого договора, является твердой, при этом порядок ценообразования на оказываемые услуги в представленных договорах не зафиксирован, из актов оказанных услуг не явствует.

В ходе рассмотрения дела ЗАО «ТК «Эдельвейс» не представило информации, обосновывающей порядок ценообразования на оказываемые маркетинговые услуги, пояснив лишь, что их стоимость определяется по взаимному соглашению сторон на основе принципа свободы договора, исходя из объема поставок.

При этом в материалах дела отсутствуют документальные данные, которые могли бы подтверждать установление стоимости маркетинговых услуг в зависимости от объема поставок в стоимостном или натуральном выражении.

Также следует отметить, что Комиссии в ходе рассмотрения настоящего дела не были представлены данные о составе и структуре оказываемых маркетинговых услуг в общем и в разрезе конкретных поставщиков. Следовательно, установление различных цен на одни и те же услуги в отсутствие информации об объеме оказываемых услуг является необоснованным.

При изложенных обстоятельствах отсутствие единого порядка (механизма) ценообразования на оказание маркетинговых услуг ведет к установлению экономически необоснованных и различных цен на одни и те же услуги для различных хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров в торговую сеть.

В соответствии с пунктом 1 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 создавать дискриминационные условия, определяемые в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно пункту 8 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите

конкуренции» дискриминационные условия – это 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.

Применяемый ЗАО «ТК «Эдельвейс» подход к установлению цен на оказываемые маркетинговые услуги, предполагающий установление различных цен на одни и те же услуги для различных хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров в торговую сеть, создает дискриминационные условия.

В соответствии с частью 1 статьи 16 Закона о торговле федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальные органы при выявлении нарушений антимонопольных правил и требований, предусмотренных статьями 13 - 15 данного закона, принимают меры в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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», статьей 16 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

РЕШИЛА:

1. Признать закрытое акционерное общество «Торговая компания «Эдельвейс» (ЗАО «ТК «Эдельвейс») (420054, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Тихорецкая 2-я, 39) нарушившим часть 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», что выразилось в создании дискриминационных условий для поставщиков продовольственных товаров, осуществляющих поставки в торговую сеть, путем установления различных и экономически необоснованных цен на маркетинговые услуги.

2. Выдать ЗАО «ТК «Эдельвейс» (420054, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Тихорецкая 2-я, 39) предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по фактам, указанным в настоящем решении.

4. Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, обеспечению конкуренции отсутствуют.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Исп.: <...>.