

ФГУП «Архангельское» ФСИН России

196641, г. Санкт-Петербург, п. Металлострой, Северный проезд, д. 1

ФГУП «Промсервис» ФСИН России

125212, г. Москва, Кронштадский бульвар, д. 9, стр. 2

РЕШЕНИЕ

по делу № 01-06/19

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 18 июля 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 19 июля 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель
Комиссии: <...> – заместитель руководителя Челябинского УФАС России;

Члены
Комиссии: <...> – начальник отдела анализа товарных и финансовых рынков Челябинского УФАС России,

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела анализа товарных и финансовых рынков Челябинского УФАС России,

рассмотрев материалы дела № 01-06/19 по признакам нарушения Федеральным государственным унитарным предприятием «Архангельское» Федеральной службы исполнения наказаний (сокращенное наименование: ФГУП «Архангельское» ФСИН России; ИНН 3621005430; ОГРН 1073601000770) (далее – ФГУП «Архангельское» ФСИН России, Ответчик) пункта 5 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),

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) ранее рассмотрено дело № 02-06/18 о нарушении антимонопольного законодательства, по результатам которого в действиях ФГУП «Промсервис» ФСИН России, выразившихся в заключении с поставщиками продовольственных товаров (ООО «ОПТИМА», ФГУП «Архангельское» ФСИН России, ИП <...>) договоров комиссии (от 09.11.2015 № ЧЕЛ117, от 09.11.2015 № ЧЕЛ118, от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178 и от 19.04.2018 № ЧЕЛ-П-2-2018 в части продовольственных товаров) для осуществления деятельности по розничной торговле продовольственными товарами (пищевыми продуктами, включая напитки) в магазинах, расположенных на территории учреждений уголовно-исполнительной системы (далее – УИС) Челябинской области, признаны нарушение пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Таблица № 1

Перечень поставщиков продовольственных товаров, с которыми ФГУП «Промсервис» ФСИН России заключило договоры комиссии в 2015 – 2018 годах

№ п/п	Комитент	Реквизиты договоров	Размер вознаграждения	Срок действия договора
1.	ООО «Оптима»	договор комиссии от 09.11.2015 № ЧЕЛ117	20%	Дополнительным соглашением от 12.12.2017 № 91 договор продлен на срок до 30.04.2018
		договор комиссии от 09.11.2015 № ЧЕЛ118	20%	Дополнительным соглашением от 12.12.2017 № 75 договор продлен на срок до 30.04.2018
		договоры комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177	9%	Дополнительным соглашением от 12.12.2017 № 2 договор продлен на срок до 31.12.2018
2.	ФГУП «Архангельское» ФСИН России	договор комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ178	18%	Дополнительным соглашением от 12.12.2017 № 2 договор продлен на срок до 31.12.2018
		договоры комиссии от 19.04.2018 № ЧЕЛ-П-2-2018 в части продовольственных товаров	20%	Договор заключен на срок до 31.12.2018 с правом пролонгации
3.	ИП <...>			

Пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле установлен запрет хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и **хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров** в торговые сети, заключать между собой договоры комиссии, по которым товар передается для реализации третьему лицу без перехода к такому лицу права собственности на товар.

Из указанной нормы закона следует, что запрет, предусмотренный пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле, установлен также и на хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров в торговые сети.

Решением Челябинского УФАС России по делу № 02-06/18 о нарушении

антимонопольного законодательства от 28.12.2018 (исх. № 18411/06 от 29.12.2018) установлено, что ФГУП «Промсервис» ФСИН России обладает всеми квалифицирующими признаками хозяйствующего субъекта, осуществляющего деятельность по розничной торговле продовольственными товарами в магазинах, расположенных на территории учреждений УИС Челябинской области, посредством организации торговой сети, а именно:

- ФГУП «Промсервис» ФСИН России реализует продовольственные товары через магазины, расположенные на территории учреждений УИС Челябинской области, то есть реализует товары лицам, которые содержатся в указанных учреждениях, или их родственникам в розницу;
- ФГУП «Промсервис» ФСИН России осуществляет торговую деятельность на территории учреждений УИС Челябинской области более чем через 2 торговых объекта (28 магазинов: 9 внешних магазинов и 19 внутренних магазинов);
- торговые объекты (магазины) находятся под общим управлением ФГУП «Промсервис» ФСИН России, что подтверждается договорами безвозмездного пользования, а также приложением № 7 к договорам комиссии, имеющихся в материалах дела № 02-06/18;
- ФГУП «Промсервис» ФСИН России при осуществлении торговой деятельности как во внешних магазинах, так и во внутренних магазинах, расположенных на территории учреждений УИС Челябинской области, использует знак обслуживания (товарный знак) «РУСЛИ».

Решение Челябинского УФАС России по делу № 02-06/18 о нарушении антимонопольного законодательства от 28.12.2018 (исх. № 18411/06 от 29.12.2018) подтверждено Арбитражным судом Челябинской области по делу № А76-1043/2019.

На основании изложенного, ФГУП «Архангельское» ФСИН России, ИП <...> и ООО «ОПТИМА» по договорам комиссии в 2016 – 2018 годах осуществляли поставку продовольственных товаров в торговую сеть ФГУП «Промсервис» ФСИН России.

Согласно части 4.1 статьи 1 Закона о торговле положения статей 13 (за исключением подпункта «д» пункта 4 и пункта 6 части 1) и статьи 14 Закона о торговле не распространяются на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, выручка которых (их группы лиц, определяемой в соответствии с антимонопольным законодательством) от реализации товаров за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей, а также хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность посредством организации торговой сети, совокупная выручка от реализации товаров которых в рамках одной торговой сети за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей.

Согласно разъяснениям ФАС России от 29.10.2018 № РП/86973/18 при установлении наличия условий, исключающих распространение положений Закона о торговле на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, торговые сети, поставщиков, учитывается совокупная выручка, полученная каждым из указанных хозяйствующих субъектов за реализацию продовольственных и

непродовольственных товаров.

В соответствии с пунктом 2 части 1 Закона о защите конкуренции ООО «Оптима» и ИП <...> в 2018 году признаются одной группой лиц. ИП <...> зарегистрирована с 28.02.2018.

Принадлежность к группе лиц ООО «Оптима» и ИП <...> в настоящем аналитическом отчете определена на основе сведений из ЕГРЮЛ ООО «Оптима» и ИП <...> от 06.06.2019.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 07.06.2019 ООО «Оптима» и ИП <...> являются микропредприятиями. Следовательно, на группу лиц в составе ООО «Оптима» и ИП <...> распространяется «иммунитет», предусмотренный частью 4.1 статьи 1 Закона о торговле.

Как следует из сведений, представленных ФГУП «Архангельское» ФСИН России письмом от 07.12.2018 № 113-7/48 (вх. № 17008 от 07.12.2018), имеющимся в материалах настоящего дела, выручка от реализации товаров ФГУП «Архангельское» ФСИН России за 2016 год составила 3 342 689 тыс. рублей, за 2017 год – 3 428 580 тыс. рублей, за 9 месяцев 2018 года – 1 314 769 тыс. рублей, что подтверждается копиями отчетов о финансовых результатах предприятия.

Таким образом, учитывая, что выручка ФГУП «Архангельское» ФСИН России ежегодно в период с 2016 по 2018 годы составляет более 400 млн. руб., ФГУП «Архангельское» ФСИН России не относится к категории субъектов, на которые распространяется «иммунитет».

Следовательно, заключение договора комиссии поставщиком продовольственных товаров ФГУП «Архангельское» ФСИН России с хозяйствующим субъектом ФГУП «Промсервис» ФСИН России, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, недопустимо в соответствии с действующим законодательством и нарушает запрет, установленный пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

На основании изложенного, Челябинским УФАС России установлено, что в действиях ФГУП «Архангельское» ФСИН России, выразившихся в заключении с торговой сетью ФГУП «Промсервис» ФСИН России договоров комиссии (от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178), содержатся признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

В связи с чем Челябинским УФАС России издан приказ от 13.02.2019 № 13 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ФГУП «Архангельское» ФСИН России пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

К участию в рассмотрении настоящего дела в качестве заинтересованного лица привлечено ФГУП «Промсервис» ФСИН России (ИНН 7111007621; ОГРН 1027103673080), с которым ФГУП «Архангельское» ФСИН России заключены договоры комиссии.

На основании письма ФАС России от 25.03.2019 № АЦ/23350/19 (вх. № 4213 от 29.03.2019) на Челябинское УФАС России возложены полномочия по рассмотрению

дела № 01-06/19, возбужденного по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле в отношении ФГУП «Архангельское» ФСИН России, осуществляющего поставку продовольственных товаров в магазины, расположенные на территории учреждений УИС Челябинской области.

Определением о назначении дела № 01-06/19 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 14.02.2019 (вх. № 1724/06 от 15.02.2019) Челябинским УФАС России была запрошена необходимая информация и документы у лиц, участвующих в настоящем деле, в том числе у Ответчика, а именно: документы подтверждающие факт исполнения ФГУП «Промсервис» ФСИН России поручений ФГУП «Архангельское» ФСИН России по договорам комиссии (от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178).

Данным определением дело № 01-06/19 назначено к рассмотрению на 15 марта 2019 года на 10 часов 30 минут. На заседании Комиссии явился представитель ФГУП «Архангельское» ФСИН России по доверенности от 28.12.2018 № 2.

Лица, участвующие в деле, представили запрашиваемую информацию и документы в полном объеме. Представитель ФГУП «Архангельское» ФСИН России на заседании Комиссии дал устные пояснения по обстоятельствам рассматриваемого дела.

В связи с необходимостью в истребовании дополнительных документов определением об отложении рассмотрения дела № 01-06/19 о нарушении антимонопольного законодательства от 15.03.2019 (вх. № 3109/06 от 18.03.2019) рассмотрение дела № 01-06/19 назначено на 05 апреля 2019 года на 10 часов 00 минут.

Определением о приостановлении рассмотрения дела № 01-06/19 о нарушении антимонопольного законодательства от 05.04.2019 (вх. № 4138/06 от 05.04.2019) рассмотрение дела № 01-06/19 было приостановлено до вынесения решения по делу № А47-10774/2017 Верховным судом Российской Федерации, которое может иметь принципиальное значение для принятия соответствующего решения по настоящему делу.

В связи с принятием Верховным судом Российской Федерации соответствующего решения по делу № А47-10774/2017 определением Челябинского УФАС России о возобновлении производства по делу № 01-06/19 о нарушении антимонопольного законодательства от 15.04.2019 (вх. № 4744/06 от 15.04.2019) рассмотрение дела № 01-06/19 возобновлено, срок рассмотрения дела № 01-06/19 с учетом периода его приостановления продлено до 25.11.2019, рассмотрение дела № 01-06/19 назначено на 10 июня 2019 года на 10 часов 30 минут.

На заседании Комиссии, которое состоялось 10.06.2019, Комиссия ознакомила представителя ФГУП «Архангельское» ФСИН России по доверенности от 28.12.2018 № 2 с аналитическим отчетом по результатам анализа состояния конкуренции на рынке поставки продовольственных товаров (пищевых продуктов, включая напитки) в магазины ФГУП «Промсервис» ФСИН России, расположенные на территории учреждений уголовно-исполнительной системы Челябинской области, по итогам 2016 – 2018 годов и января – апреля 2019 года от 10.06.2019.

Для принятия заключения об обстоятельствах рассматриваемого дела Комиссией

принято решение об отложении рассмотрения настоящего дела.

Определением об отложении рассмотрения дела № 01-06/19 о нарушении антимонопольного законодательства от 10.06.2019 (вх. № 7634/06 от 11.06.2019) рассмотрение дела № 01-06/19 назначено на 05 июля 2019 года на 10 часов 30 минут.

В соответствии с требованиями статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия на заседании, состоявшемся 05.07.2019, ознакомила представителя ФГУП «Архангельское» ФСИН России с заключением об обстоятельствах дела № 01-06/19. Кроме того, указанное заключение было направлено всем лицам, участвующим в деле по почте России.

В связи с принятием Комиссией заключения об обстоятельствах дела № 01-06/19 Комиссией принято решение об отложении рассмотрения настоящего дела.

Определением об отложении рассмотрения дела № 01-06/19 о нарушении антимонопольного законодательства от 05.07.2019 (исх. № 8964/06 от 05.07.2019) рассмотрение дела № 01-06/19 назначено на 17 июля 2019 года на 10 часов 30 минут.

В адрес Челябинского УФАС России поступило ходатайство ФГУП «Архангельское» ФСИН России от 17.07.2019 № 113-7-3/125 о переносе времени рассмотрения дела № 01-06/19 о нарушении антимонопольного законодательства. По устному ходатайству представитель ФГУП «Архангельское» ФСИН России по доверенности от 28.12.2018 № 2 просил перенести дату рассмотрения дела № 01-06/19 на 18 июля 2019 года.

В связи с наличием основания, обуславливающего невозможность рассмотрения дела № 01-06/19 на 17 июля 2019 года на 10 часов 30 минут, определением об изменении времени рассмотрения дела № 01-06/19 от 17.07.2019 (исх. № 9527/06 от 17.07.2019) рассмотрение дела назначено на 18 июля 2019 года на 11 часов 30 минут.

Комиссия на заседании, состоявшемся 18.07.2019, в присутствии представителя ФГУП «Архангельское» ФСИН России по доверенности от 28.12.2018 № 2 огласила регулятивную часть решения по настоящему делу.

Изучив материалы дела, заслушав устные пояснения представителя ФГУП «Архангельского» ФСИН России, Комиссия Челябинского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с пунктом 4.1 статьи 1 Закона о торговле положения статьи 13 (за исключением подпункта «д» пункта 4 и пункта 6 части 1) и статьи 14 данного Федерального закона не распространяются на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, выручка которых (их группы лиц, определяемой в соответствии с антимонопольным законодательством) от реализации товаров за последний календарный год не превышает четырехста миллионов рублей, а также хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность посредством организации торговой сети, совокупная выручка от реализации товаров которых в рамках одной торговой сети за последний

календарный год не превышает четыреста миллионов рублей.

Таким образом, Закон о торговле содержит «иммунитеты» для хозяйствующих субъектов, в силу которых антимонопольные правила статей 13 и 14 Закона о торговле не распространяются на указанные субъекты в случае, если их выручка не превышает четыреста миллионов рублей.

При этом частью 4.1 статьи 1 Закона о торговле к критерию достижения хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, торговой сетью, поставщиком пороговых значений по выручке отнесено получение указанными хозяйствующими субъектами выручки за реализацию товаров без выделения товаров по продовольственной или непродовольственной группам.

Согласно разъяснениям ФАС России от 29.10.2018 № РП/86973/18 при установлении наличия условий, исключающих распространение положений Закона о торговле на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, торговые сети, поставщиков, учитывается совокупная выручка, полученная каждым из указанных хозяйствующих субъектов за реализацию продовольственных и непродовольственных товаров.

Как следует из сведений, представленных ФГУП «Архангельское» ФСИН России письмом от 11.03.2019 № 113-7-3/51 (вх. № 3111 от 12.03.2019), имеющимся в материалах настоящего дела, выручка от реализации товаров ФГУП «Архангельское» ФСИН России за 2016 год составила 3 342 689 тыс. рублей, за 2017 год – 3 428 580 тыс. рублей, за 9 месяцев 2018 года – 1 314 769 тыс. рублей, что подтверждается копиями отчетов о финансовых результатах предприятия.

Таким образом, учитывая, что выручка ФГУП «Архангельское» ФСИН России ежегодно в период с 2016 по 2018 годы составляет более 400 млн. руб., ФГУП «Архангельское» ФСИН России не относится к категории субъектов, на которые распространяется «иммунитет», предусмотренный частью 4.1 статьи 1 Закона о торговле.

Следовательно, ФГУП «Архангельское» ФСИН России обязано соблюдать запреты установленные статьей 13 Закона о торговле, в том числе пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

2. В соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Анализ состояния конкуренции в соответствии с пунктом 3.3 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного Приказом ФАС России от 25.05.2012 № 345, проводится в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок № 220).

Вместе с тем, пунктом 1.3 Порядка № 220 установлен исчерпывающий перечень нарушений антимонопольного законодательства, при которых антимонопольному органу необходимо проводить в установленном порядке анализ состояния конкуренции. При этом Порядок № 220 не содержит обязанности по проведению анализа товарного рынка по признакам нарушения Закона о торговле.

Аналогичная позиция представлена в постановлении Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 27.11.2018 по делу № А32-9327/2018.

Согласно разъяснениям ФАС России «По некоторым вопросам применения Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в редакции Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ» положения статьи 13 Закона о торговле распространяются на действия торговой сети и поставщиков продовольственных товаров вне зависимости от занимаемой ими доли на соответствующем товарном рынке.

Вместе с тем, Комиссия Челябинского УФАС России в целях правильности установления продуктовых и географических границ товарного рынка, на котором ФГУП «Архангельское» ФСИН России совершено правонарушение, провело анализ состояния конкуренции на рынке поставки продовольственных товаров (пищевых продуктов, включая напитки) в магазины ФГУП «Промсервис» ФСИН России, расположенные на территории учреждений УИС Челябинской области, по итогам 2016 – 2018 годов и января – апреля 2019 года, о чем составлен аналитический отчет от 10.06.2019.

За временной интервал исследования товарного рынка принят 2016 – 2018 годы и январь – апрель 2019 года (т.е. период с 01.01.2016 по 30.04.2019).

Продуктовые границы товарного рынка определены как поставка продовольственных товаров (пищевых продуктов, включая напитки), разрешенных к продаже в соответствии с требованиями Приказа Минюста России от 16.12.2016 № 295 и Приказа Минюста России от 14.10.2005 № 189 (код ОКВЭД – 46).

Географическими границами рынка поставки продовольственных товаров (пищевых продуктов, включая напитки) является границы магазинов ФГУП «Промсервис» ФСИН России, расположенных на территории УИС Челябинской области.

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на указанном товарном рынке в установленных временных границах, включены следующие поставщики:

- 1) ФГУП «Архангельское» ФСИН России (ИНН 3621005430; ОГРН 1073601000770; 196641, г. Санкт-Петербург, п. Металлострой, Северный проезд, д. 1);
- 2) группа лиц в составе: ООО «Оптима» (ИНН 7449126996; ОГРН 1157449005064; <...>) и ИП <...>.

В ходе проведенного анализа Комиссией Челябинского УФАС России установлено следующее.

ФГУП «Архангельское» ФСИН России, являющийся субъектом антимонопольного контроля, не может быть признано доминирующим на рынке поставки

продовольственных товаров (пищевых продуктов, включая напитки) в магазины ФГУП «Промсервис» ФСИН России, расположенные на территории учреждений УИС Челябинской области, по итогам 2016 – 2018 годов и января – апреля 2019 года в силу наличия у него незначительной доли на указанном товарном рынке (менее 4%).

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства от 07.06.2019 ООО «Оптима» и ИП <...> являются микропредприятиями. Следовательно, группа лиц в составе ООО «Оптима» и ИП <...> также не могут быть признаны доминирующим на рынке поставки продовольственных товаров (пищевых продуктов, включая напитки) в магазины ФГУП «Промсервис» ФСИН России, расположенные на территории учреждений УИС Челябинской области, по итогам 2016 – 2018 годов и января – апреля 2019 года.

Таким образом, на рынке поставки продовольственных товаров (пищевых продуктов, включая напитки) в магазины ФГУП «Промсервис» ФСИН России, расположенные на территории учреждений УИС Челябинской области, по итогам 2016 – 2018 годов и января – апреля 2019 года отсутствуют хозяйствующие субъекты, занимающие доминирующее положение.

3. В соответствии с уставом ФГУП «Архангельское» ФСИН России, утвержденным приказом ФСИН России от 28.08.2010 № 382, ФГУП «Архангельское» ФСИН России является коммерческой организацией и входит в состав УИС. Предприятие находится в ведомственном подчинении ФСИН России.

Целями деятельности ФГУП «Архангельское» ФСИН России в соответствии с уставом являются:

- получение прибыли;
- удовлетворение потребностей уголовно-исполнительной системы в продуктах питания;
- развитие материальной и социальной базы учреждений УИС Архангельской области;
- привлечение к труду лиц, отбывающих уголовные наказания на территории Архангельской области в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации.

Таким образом, основная деятельность ФГУП «Архангельское» ФСИН России сосредоточена на территории Архангельской области.

Согласно письменным пояснениям ФГУП «Архангельское» ФСИН России, представленным письмом от 11.03.2019 № 113-7-3/51 (вх. № 3111 от 12.03.2019), предприятие на территории Челябинской области в 2016 – 2019 годах кроме поставки чая ФГУП «Промсервис» ФСИН России никакой другой деятельности не осуществляло.

В соответствии с пунктом 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 Законом о защите конкуренции, и (или) заключения указанных договоров между хозяйствующими субъектами, образующими торговую сеть, либо исполнять (реализовывать) такие договоры.

Указанная норма закона означает, что поставщику и торговой сети запрещается заключать между собой «посреднические» договоры, предусматривающие поручения поставщика торговой сети осуществлять реализацию продовольственных товаров без перехода права собственности на данные товары к торговой сети, третьим лицам (приобретателям данных товаров).

ФГУП «Промсервис» ФСИН России для осуществления деятельности по розничной торговле продовольственными товарами на территории учреждений УИС Челябинской области заключило с ФГУП «Архангельское» ФСИН России 2 договора комиссии:

№ п/п	Реквизиты договоров	Размер вознаграждения	Срок действия договора
1.	договор комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177	9%	Дополнительным соглашением от 28.11.2018 № 4 договор продлен на срок до 30.06.2019
2.	договор комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ178	18%	Дополнительным соглашением от 28.11.2018 № 4 договор продлен на срок до 30.06.2019

В соответствии с указанными договорами комиссии (от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178) ФГУП «Промсервис» ФСИН России выступает в качестве комиссионера, а ФГУП «Архангельское» ФСИН России в качестве комитента. Согласно предмету указанных договоров комиссии ФГУП «Промсервис» ФСИН России обязуется от своего имени, но за счет и по поручению ФГУП «Архангельское» ФСИН России совершать сделки по продаже продовольственных товаров третьим лицам. За выполняемые по договору комиссии поручения ФГУП «Архангельское» ФСИН России обязано ежемесячно уплачивать ФГУП «Промсервис» ФСИН России вознаграждение, которое составляет 9% по договору от 28.06.2016 № ЧЕЛ177 и 18% по договору от 28.06.2016 № ЧЕЛ178 от цены фактически реализованного товара.

Согласно указанным договорам комиссии на комиссионную торговлю передаются продовольственные товары (чай).

По письменным пояснениям ФГУП «Архангельское» ФСИН России, представленным письмом от 11.03.2019 № 113-7-3/51 (вх. № 3111 от 12.03.2019), поставка чая для ФГУП «Промсервис» ФСИН России на территории Челябинской области осуществлялась на условиях договоров комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177 и от 28.06.2016 № ЧЕЛ178. Различие условий договоров комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177 и от 28.06.2016

№ ЧЕЛ178 состоит в различных размерах комиссионного вознаграждения и различном ассортименте товаров, реализуемых по договорам комиссии.

Согласно письменным пояснениям ФГУП «Промсервис» ФСИН России, представленным письмом от 10.12.2018 № 440 (вх. № 17084 от 12.12.2018), имеющимся в материалах дела № 02-06/18, различие условий договоров комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177 и от 28.06.2016 № ЧЕЛ178, заключенных с ФГУП «Архангельское» ФСИН России, состоит в различном ассортименте товаров, реализуемых по договорам комиссии. По договору комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177 передаются товары: чай «Черный байховый мелколистовой» (150 г) и чай «Черный индийский байховый» (150 г), цены на которые значительно ниже среднестатистической цены на чай по Челябинской области. Для осужденных указанные товары являются «социально значимым». По договору комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ178 передаются следующие товары: чай чёрный «ДАМА» (100 г) и чай чёрный «ДЖОКЕР» (100 г). Указанные товары упакованы в цветную картонную коробку и «социально значимыми» для осужденных не является.

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

В соответствии с пунктом 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.

Договор комиссии является самостоятельным видом договора. В соответствии с ГК РФ по договору комиссии комитент уплачивает комиссионеру вознаграждение за оказанные услуги, при этом переход права собственности товара комитента к комиссионеру не происходит. По сделке, совершенной комиссионером с третьими лицами, права и обязанности приобретает сам комиссионер. При этом комиссионер действует не за свой счет, а за счет комитента.

При этом договор комиссии возлагает на комиссионера обязанность выполнения принятых поручений с учетом указаний комитента и на выгодных для него условиях. При исполнении договора сделки совершаются от имени комиссионера. При совершении порученной сделки комиссионер выступает как лицо совершенно самостоятельное.

Комитентом в рамках заключенного договора комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177 (далее – Договор) является ФГУП «Архангельское» ФСИН России, комиссионером – ФГУП «Промсервис» ФСИН России.

Согласно предмету указанного договора комиссионер обязуется от своего имени, но за счет и по поручению комитента совершать сделки по продаже товаров комитента третьим лицам. За выполнение по Договору поручения комитент обязуется выплачивать комиссионеру вознаграждение. Товары, передаваемые комиссионеру от комитента, остаются собственностью последнего, до момента их реализации комиссионером. Ассортимент и отпускные (продажные) цены

передаваемых на комиссионную торговлю товаров согласуются сторонами в приложении № 2 к Договору. Ассортимент по согласованию может изменяться путем дополнения новых товарных позиций или исключения товарных позиций из ассортимента.

Согласно п. 2.1 Договора комиссионер реализует товар третьим лицам по продажной (отпускной) цене, указанной в приложении № 2 к Договору, действующем на дату передачи товара на комиссионную торговлю по акту (приложение № 6 к Договору).

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 (п. 2.4 Договора).

Пункт 2.2 Договора устанавливает, что за выполнение поручения комитент обязан ежемесячно уплачивать комиссионное вознаграждение, которое составляет 9% от стоимости фактически реализованного товара.

Оплата комиссионного вознаграждения производится путем самостоятельного удержания комиссионером суммы вознаграждения из сумм, поступивших к нему от реализации товаров. Вознаграждение уплачивается комиссионеру только за фактически реализованный товар (п. 2.3 Договора).

В соответствии с пунктом 3.2 Договора передача комитентом товаров на комиссионную торговлю комиссионеру осуществляется в соответствии с графиком, согласованным сторонами, а также заявкой комиссионера об ассортименте и количестве передаваемых на комиссионную торговлю товаров.

Пунктом 3.4 Договора предусмотрено, что передача товаров на комиссию осуществляется по месту нахождения обособленного подразделения комиссионера. Доставка товара до места нахождения обособленного подразделения комиссионера осуществляется за счет комитента, а также его силами и средствами.

Приложение № 7 к Договору содержит список магазинов комиссионера, расположенных на территории исправительных учреждений Челябинской области.

Приложение № 2 к Договору содержит ассортимент продовольственных товаров и их отпускные (продажные) цены.

По истечению срока действия Договора стороны по обоюдному согласию вправе продлить срок его действия путем подписания дополнительного соглашения (п. 6.1.1 Договора).

Предмет и условия договора комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ178 (в том числе порядок расчетов сторон, порядок доставки и передачи товаров), заключенного ФГУП «Промсервис» ФСИН России с ФГУП «Архангельское» ФСИН России, аналогичны вышеописанному договору комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177.

Отличие между договорами состоит в размере комиссионного вознаграждения, ассортимента передаваемых на комиссионную торговлю товаров и иных параметров, не имеющих отношение к рассматриваемому делу (цене, графике

поставок и т.д.).

В соответствии с пунктами 2.5, 2.5.3 Договора комиссионер предоставляет комитенту отчет об исполнении поручения, акт об оказании комиссионных услуг и счета-фактуры.

ФГУП «Архангельское» ФСИН России в материалы настоящего дела письмом от 11.03.2019 № 113-7-3/51 (вх. № 3111 от 12.03.2019) в качестве доказательств исполнения ФГУП «Промсервис» ФСИН России поручений ФГУП «Архангельское» ФСИН России по договорам комиссии (от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178) в период их действия представлены копии отчетов комиссионера, актов об оказании комиссионных услуг и счетов-фактур по рассматриваемым договорам комиссии.

Копии платежных документов, подтверждающих факт исполнения рассматриваемых договоров комиссии в период их действия ФГУП «Архангельское» ФСИН России не представлены по причине того, что оплата по платежным поручениям производилась ФГУП «Промсервис» ФСИН России. В материалах дела № 02-06/19 имеются копии платежных документов, представленные ФГУП «Промсервис» ФСИН России, подтверждающих факт исполнения рассматриваемых договоров комиссии (от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178) в период их действия.

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 Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее – Закон № 273-ФЗ) в статью 13 Закона о торговле были внесены изменения, т.е. статья 13 изложена в новой редакции. Начало вступления в законную силу указанного документа – 15.07.2016.

Т.е. до вступления в законную силу Закона № 273-ФЗ хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещалось осуществлять оптовую торговлю с использованием договора комиссии или смешанного договора, содержащего элементы договора комиссии (п. 3 ч. 1 статьи 13 Закона о торговле в ред. от 28.12.2009).

После вступления в законную силу указанного нормативного правового акта, т.е. с 15.07.2016, хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети запрещено 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 Законом о защите конкуренции, и (или) заключения указанных договоров между хозяйствующими субъектами, образующими торговую сеть, либо исполнять (реализовывать) такие договоры.

Согласно части 2 статьи 3 Закона № 273-ФЗ условия договоров поставки и иных договоров, регулируемых Законом о торговле, и. заключенных до дня вступления в силу указанного закона, должны быть приведены в соответствие с Законом о торговле (в ред. Закона № 273-ФЗ) до 1 января 2017 года.

С 1 января 2017 года условия договоров, противоречащие Закону о торговле (в ред. Закона № 273-ФЗ), признаются утратившими силу.

Федеральным законом от 03.07.2016 № 264-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» в статью 1 Закона о торговле были внесены изменения, а именно статья 1 указанного закона дополнена частью 4.1, устанавливающая «иммунитет» для определенных хозяйствующих субъектов.

Какие-либо меры по изменению договорных обязательств, либо расторжению договоров комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177 и от 28.06.2016 № ЧЕЛ178 в соответствии с вступившими в силу изменениями в Закон о торговле в редакции Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ и Федерального закона от 03.07.2016 № 264-ФЗ до возбуждения Челябинским УФАС России настоящего дела ФГУП «Архангельское» ФСИН России не приняты, указанные договоры комиссии с 01.01.2017 фактически продолжали исполняться. При этом ФГУП «Архангельское» ФСИН России ежегодно подписывало дополнительные соглашения о продлении договоров комиссии (от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178) после внесения изменений положений статей 1 и 13 Закона о торговле.

Так, срок действия договора комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177 продлен дополнительным соглашением от 13.12.2016 № 1 до 31.12.2017, дополнительным соглашением от 12.12.2017 № 2 до 31.12.2018, дополнительным соглашением от 28.11.2018 № 4 до 30.06.2019.

Срок действия договора комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ178 продлен дополнительным соглашением от 13.12.2016 № 1 до 31.12.2017, дополнительным соглашением от 12.12.2017 № 2 до 31.12.2018, дополнительным соглашением от 28.11.2018 № 4 до 30.06.2019.

Таким образом, ФГУП «Архангельское» ФСИН России при продлении срока действия договоров комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178 и их исполнении ФГУП «Промсервис» ФСИН России по поручению ФГУП «Архангельское» ФСИН России допущено нарушение требований пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Аналогичная позиция представлена в постановлении Арбитражного суда Уральского округа от 15.10.2018 по делу № А47-10774/2017.

При этом изменение сторонами первоначального срока действия договора путем заключения дополнительного соглашения, по сути, является заключением договора на тех же условиях, но на новый срок.

Согласно части 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором.

Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при

заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа (ч. 1 ст. 451 ГК РФ).

Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях (ч. 1 ст. 451 ГК РФ).

Таким образом, появление запрета на заключение между хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, для осуществления торговой деятельности договора комиссии, а также отсутствие у лица «иммунитета», предусмотренного частью 4.1 статьи 1 Закона о торговле, является существенным изменением обстоятельств, при которых договор комиссии должен быть расторгнут.

4. ФГУП «Промсервис» ФСИН России 05.12.2018 была подана жалоба в Верховный суд Российской Федерации, в том числе о признании недействительным решения и предписания Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее – Оренбургское УФАС России) от 21.08.2017 по делу № 05-10-01/2017 (дело № А47-10774/2017).

Решением Оренбургского УФАС России от 21.08.2017 по делу № 05-10-01/2017 действия ФГУП «Промсервис» ФСИН России, выразившиеся в заключении с поставщиком продовольственных товаров договора комиссии, признаны нарушением пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Решение Верховного суда Российской Федерации по делу № А47-10774/2017 имеет принципиальное значение для принятия соответствующего решения антимонопольным органом по настоящему делу.

Верховный суд Российской Федерации вынес определение от 04.04.2019 № 309-АД18-24299 по делу № А47-10774/2017, в котором отказал ФГУП «Промсервис» ФСИН России в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного суда Российской Федерации, указав на отсутствие судами существенных нарушений норм материального права, а также требований процессуального законодательства, повлиявших на исход судебного разбирательства.

Таким образом, судами по делу № А47-10774/2017 установлено, что ФГУП «Промсервис» ФСИН России обладает всеми признаками хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность с использованием торговой сети (самостоятельно реализует через магазины товары в розницу лицам, которые содержатся на территории исправительных учреждений; осуществляет торговую деятельность более чем через два торговых объекта, которые находятся под общим управлением предприятия). При этом передача товара в торговую сеть осуществлялась на основании заключенного между ФГУП «Промсервис» ФСИН России и поставщиком договора комиссии, в соответствии с которым товар реализовывался ФГУП «Промсервис» ФСИН России. Кроме того, судами установлено, что совокупная выручка ФГУП «Промсервис» ФСИН России от

реализации товаров за последний календарный год применительно к 2017 году (2016 год) превысила четыреста миллионов рублей. В связи с чем, судами определено, что на предприятие распространяются ограничения, установленные пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле. По мнению Арбитражного суда Уральского округа, условия договора комиссии, заключенного ФГУП «Промсервис» ФСИН России с поставщиком, в соответствии с частью 2 статьи 3 Закона № 273-ФЗ должны были быть приведены в соответствие с Законом о торговле в новой редакции до 01.01.2017.

Сложившаяся судебная практика подтверждает тот факт, что учреждения уголовно-исполнительной системы не вправе заключать посреднические договоры (дела № А47-10774/2017, № А65-13659/2018).

5. Комиссия, проведя детальный и всесторонний анализ имеющихся материалов дела № 01-06/19, приходит к выводу о нарушении в действиях ФГУП «Архангельское» ФСИН России пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле, выразившихся в заключении с ФГУП «Промсервис» ФСИН России, осуществляющим торговую деятельность на территории учреждений уголовно-исполнительной системы Челябинской области посредством организации торговой сети, договоров комиссии (от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178), по которым на комиссионную торговлю в период с 28.06.2016 по 30.06.2019 передавались продовольственные товары, а также в заключении с ФГУП «Промсервис» ФСИН России дополнительных соглашений о пролонгации указанных договоров комиссии (от 13.12.2016 № 1, от 12.12.2017 № 2 до 31.12.2018, от 28.11.2018 № 4 к договору комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177; от 13.12.2016 № 1, от 12.12.2017 № 2, от 28.11.2018 № 4 к договору комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ178).

Согласно части 2 статьи 13 Закона о торговле хозяйствующий субъект вправе представить доказательства того, что его действия (бездействие), указанные в части 1 настоящей статьи (за исключением действий, указанных в пункте 4 части 1 настоящей статьи), могут быть признаны допустимыми в соответствии с требованиями части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) хозяйствующих субъектов, предусмотренные частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (за исключением действий (бездействия), указанных в пунктах 1 (за исключением случаев установления или поддержания цены товара, являющегося результатом инновационной деятельности), 2, 3, 5, 6, 7 и 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции), соглашения и согласованные действия, предусмотренные частями 2 – 4 статьи 11, статьей 11.1 Закона о защите конкуренции, сделки, иные действия, предусмотренные статьями 27 – 29 Закона о защите конкуренции, а также соглашения о совместной деятельности, заключенные между хозяйствующими субъектами-конкурентами, могут быть признаны допустимыми, если такими действиями (бездействием), соглашениями и согласованными действиями, сделками, иными действиями не создается возможность для отдельных лиц устранить конкуренцию на соответствующем товарном рынке, не налагаются на их участников или третьих лиц ограничения, не соответствующие достижению целей таких действий (бездействия), соглашений и согласованных действий, сделок, иных действий, а также если их результатом является или может являться:

1) совершенствование производства, реализации товаров или стимулирование

технического, экономического прогресса либо повышение конкурентоспособности товаров российского производства на мировом товарном рынке;

2) получение покупателями преимуществ (выгод), соразмерных преимуществам (выгодам), полученным хозяйствующими субъектами в результате действий (бездействия), соглашений и согласованных действий, сделок.

Таким образом, допустимость действий (бездействия), соглашений, согласованных действий, сделок, иных действий, предусмотренных частью 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции, могут быть применимы к положениям статьи 13 Закона о торговле с учетом особенностей субъектного состава статьи 13 Закона о торговле.

ФГУП «Архангельское» ФСИН России в своих письменных пояснениях от 01.04.2019 (вх. № 4639 от 05.04.2019) считает, что нарушение, предусмотренное пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле, в его действиях отсутствует, поскольку договоры комиссии заключены с целью реализации задач, поставленных перед уголовно-исполнительной системой (развития уголовно-исполнительной системы, обеспечение продуктами питания осужденных и организации для них дополнительных рабочих мест), при заключении спорного договора отсутствует ограничение конкуренции, защита которой является целью Закона о конкуренции.

При этом следует обратить внимание, что имеющаяся судебная практика подтверждает тот факт, что учреждения уголовно-исполнительной системы не вправе заключать посреднические договоры (дела № А47-10774/2017, № А65-13659/2018).

В соответствии с частью 2 статьи 1 Закона о торговле его целями являются, в том числе обеспечение единства экономического пространства в Российской Федерации путем установления требований к организации и осуществлению торговой деятельности.

Между тем, Челябинское УФАС России считает, что нарушение хозяйствующим субъектом требований пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле ввиду осуществления поставки продовольственных товаров в торговые сети с использованием сделок комиссии противоречит принципам антимонопольного регулирования в области осуществления деятельности торговых организаций, ограничивает конкуренцию и нарушает права иных лиц, осуществляющих деятельность по поставке товаров, лишая их возможности участия в реализации товаров в учреждениях УИС.

Аналогичная позиция указана в решении Арбитражного суда Саратовской области от 04.02.2019 по делу № А57-19729/2018, а также в решении Арбитражного суда Оренбургской области от 31.05.2018 по делу № А47-10774/2017.

Кроме того, ФГУП «Архангельское» ФСИН России не представило доказательств того, что конечные покупатели продовольственных товаров получали какие-либо преимущества (выгоды), соразмерные преимуществам (выгодам), полученным хозяйствующими субъектами (ФГУП «Промсервис» ФСИН России и (или) ФГУП «Архангельское» ФСИН России) в результате заключения договоров комиссии (от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178).

ФГУП «Архангельское» ФСИН России в материалы дела № 01-06/19 не представлены доказательства того, что его действия по заключению с торговой сетью ФГУП «Промсервис» ФСИН России договоров комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178 являются допустимыми.

Согласно Постановлению Конституционного Суда РФ от 24.06.2009 № 11-П необходимым элементом общего понятия состава правонарушения и предпосылкой возложения юридической ответственности является вина привлекаемого к ней лица. Административный орган не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта нарушения установленных законом правил, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины соответствующих субъектов.

Действующее законодательство определяет вину юридического лица (как субъекта административного правонарушения, не обладающего возможностью психического отношения к совершенному противоправному деянию) как наличие у него возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, и непринятии всех зависящих от него мер по их соблюдению. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения норм законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ФГУП «Архангельское» ФСИН России выражается в том, что у Ответчика имелась возможность своевременно расторгнуть договоры комиссии (от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178) с ФГУП «Промсервис» ФСИН России.

Доказательства, свидетельствующие о принятии ФГУП «Архангельское» ФСИН России всех зависящих от него мер для соблюдения правил и норм, за нарушение которых антимонопольным законодательством предусмотрена ответственность, отсутствуют.

Таким образом, у ФГУП «Архангельское» ФСИН России отсутствовали препятствия, и имелась возможность для соблюдения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Однако ФГУП «Архангельское» ФСИН России до возбуждения настоящего дела не предприняло необходимых и достаточных мер по соблюдению законодательства Российской Федерации и допустило нарушение антимонопольных правил при осуществлении торговой деятельности, что свидетельствует о виновности в совершении действий, нарушающих антимонопольное законодательство.

Материалами дела опровергается тот факт, что вменяемое ответчиком нарушение антимонопольного законодательства было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данных лиц, при соблюдении ими той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от них в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, Комиссия, учитывая совокупность имеющихся доказательств виновности ФГУП «Архангельское» ФСИН России, считает

доказанным факт нарушения ФГУП «Архангельское» ФСИН России пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

После возбуждения дела № 01-06/19 ФГУП «Архангельское» ФСИН России обратилось к ФГУП «Промсервис» ФСИН России письмом от 28.02.2019 № 113-7-3/48 о рассмотрении возможности расторжения действующих договоров комиссии и заключения договора поставки по заявкам покупателя с предоставлением отсрочки платежа не более 40 календарных дней с момента фактической передачи товара покупателю, а также о готовности рассмотреть иные законные способы реализации товара через магазины ФГУП «Промсервис» ФСИН России.

По устным пояснениям представителя ФГУП «Архангельское» ФСИН России по доверенности от 28.12.2018 № 2 срок действия договоров комиссии (от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178) прекращен, новые договоры комиссии с ФГУП «Промсервис» ФСИН России не заключались.

В связи с прекращением договоров комиссии (от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178) Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи ФГУП «Архангельское» ФСИН России предписания.

Исходя из изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьи 41 и 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ФГУП «Архангельское» ФСИН России, выразившихся в заключении с ФГУП «Промсервис» ФСИН России, осуществляющим торговую деятельность на территории учреждений уголовно-исполнительной системы Челябинской области посредством организации торговой сети, договоров комиссии (от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, от 28.06.2016 № ЧЕЛ178), по которым на комиссионную торговлю в период с 28.06.2016 по 30.06.2019 передавались продовольственные товары, а также в заключении с ФГУП «Промсервис» ФСИН России дополнительных соглашений о пролонгации указанных договоров комиссии (от 13.12.2016 № 1, от 12.12.2017 № 2 до 31.12.2018, от 28.11.2018 № 4 к договору комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177; от 13.12.2016 № 1, от 12.12.2017 № 2, от 28.11.2018 № 4 к договору комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ178), нарушение пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

2. Предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства ФГУП «Архангельское» ФСИН России не выдавать.

3. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области для решения вопроса о привлечении к административной ответственности хозяйствующего субъекта ФГУП «Архангельское» ФСИН России и его должностных лиц.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

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