

РЕШЕНИЕ

по делу о нарушении антимонопольного законодательства

№ 1398-ФАС52-04/12

18 декабря 2012 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения оглашена 04 декабря 2012 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела № 1398-ФАС52-04/12 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – комиссия) в составе:

Ю.Н. Гребнев	-	председатель комиссии, заместитель руководителя управления;
И.А. Кошелева	-	член комиссии, начальник отдела контроля экономической концентрации;
Т.В. Маслова	-	член комиссии, главный специалист-эксперт отдела контроля экономической концентрации;

с участием Ланухиной И.С.- представителя общества с ограниченной ответственностью «Райцентр НН» по доверенности от 20.11.2012, Зорина В.В. – представителя общества с ограниченной ответственностью «Райцентр НН» по доверенности от 20.11.2012,

рассмотрев в открытом заседании дело № 1398-ФАС52-04/12 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Райцентр НН» (далее – ООО «Райцентр НН», Ответчик, Торговая сеть) части 1 статьи 13 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) в части создания дискриминационных условий обществу с ограниченной ответственностью «Сибагроторг» (далее – ООО «Сибагроторг», Заявитель) путем создания препятствий входу на товарный рынок,

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения настоящего дела явилось заявление ООО «Сибагроторг» (вх. от 31.10.2012 №5421), направленное в Нижегородское УФАС России в соответствии с правилами статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции»; в указанном заявлении содержится просьба рассмотреть на соответствие требованиям Закона о торговле действия ООО «Райцентр НН», выраженные в уклонении от рассмотрения по существу коммерческого предложения Заявителя о сотрудничестве.

Поскольку доводы заявления ООО «Сибагроторг», а также приложенные к нему материалы позволяли предварительно квалифицировать искомые действия ООО «Райцентр-НН» как имеющие признаки нарушения требований Закона о торговле, территориальным управлением антимонопольного органа приказом от 08.11.2012 №419 возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства №1398-ФАС52-04/12.

Исходя из поименованного выше приказа, в рамках данного дела комиссии Управления надлежит оценить действия ООО «Райцентр НН» в контексте запретов части 1 статьи 13 Закона о торговле, а именно в части наличия (отсутствия) дискриминационного подхода к предложению о сотрудничестве ООО «Сибагроторг».

В соответствии с определением Нижегородского УФАС России от 13.11.2012 рассмотрение настоящего дела состоялось 04 декабря 2012 года в 10-30.

На заседание комиссии ООО «Сибагроторг», надлежащим образом извещенное о времени и месте рассмотрения дела, своих представителей не направило.

Представители ООО «Райцентр НН» с вменяемым правонарушением не согласились, аргументируя свою позицию следующим.

Предложение о сотрудничестве ООО «Сибагроторг» получено ООО «Райцентр НН» 14.10.2012. Между тем указанное предложение требовало дополнительного рассмотрения и согласования ряда условий, связанных с доставкой товара до торговых объектов ООО «Райцентр НН», формирования заказа, а также уточнения цен поставки. 28.11.2012 ООО «Райцентр НН» направило в адрес ООО «Сибагроторг» протокол разногласий к договору поставки. Тем же письмом в целях оценки качества предлагаемой продукции и определения возможности ее поставки в торговую сеть Заявителю указано на необходимость представления дополнительных сведений относительно таких характеристик товара, как: влажность, развариваемость, цвет, наличие примесей. Кроме этого, представители Ответчика указывают на то, что коммерческое предложение ООО «Сибагроторг» не является офертой в строгом соответствии статьи 435 Гражданского кодекса Российской Федерации, вследствие чего обязанность его рассмотрения у ООО «Райцентр НН» отсутствовала.

Пояснения ООО «Райцентр НН», изложенные в письмах от 28.11.2012, от 04.12.2012, приобщены к материалам дела.

Исследовав представленные в материалы дела доказательства в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, заслушав лиц, участвующих в деле,

комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующему.

Отношения, возникающие между хозяйствующими субъектами при осуществлении ими торговой деятельности, регулируются Федеральным законом «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Согласно статье 1 Закона о торговле его целями являются обеспечение единства экономического пространства в Российской Федерации путем установления требований к организации и осуществлению торговой деятельности; развитие торговой деятельности в целях удовлетворения потребностей отраслей экономики в произведенной продукции, обеспечения доступности товаров для населения, формирование конкурентной среды, поддержки российских производителей товаров; обеспечения соблюдения прав и законных интересов юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих поставки производимых и закупаемых товаров, предназначенных для использования их в предпринимательской деятельности, в том числе для продажи или перепродажи, баланса экономических интересов указанных хозяйствующих субъектов, а также обеспечение при этом соблюдения прав и законных интересов населения.

В развитие указанных выше целей Закон о торговле, в числе прочего, предполагает наличие у поставщиков продовольственных товаров *равных условий* для заключения договоров поставок с хозяйствующим субъектом, осуществляющими торговую деятельность посредством организации торговой сети. При этом, также в соответствии с положениями указанного закона, предполагается использование хозяйствующими субъектами, осуществляющими торговую деятельность посредством организации торговой сети, однообразного (недискриминационного) подхода в определении своих контрагентов – поставщиков продовольственных товаров, при котором недопустимо установление преимуществ одним и создание препятствий другим.

Непосредственно запрет на создание дискриминационных условий содержится в части 1 статьи 13 Закона о торговле. Поименованная статья, в числе прочего, не допускает создание хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети, препятствий доступу на товарный рынок для других хозяйствующих субъектов.

В силу частей 2, 3 статьи 16 Закона о торговле полномочиями по осуществлению государственного контроля (надзора) за соблюдением указанных антимонопольных правил и требований наделен антимонопольный орган.

Возвращаясь к рассматриваемым в настоящем деле обстоятельствам, комиссия Нижегородского УФАС России пришла к выводу, что ООО «Райцентр НН» данные требования Закона о торговле не выполняет.

Так, ООО «Райцентр НН» осуществляет торговлю продовольственными товарами в розницу, эксплуатируя при этом 38 торговых объектов, действующих под единым коммерческим обозначением «Райцентр».

В силу статьи 2 Закона о торговле, торговая деятельность – вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров; 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 средством индивидуализации.

Таким образом, ООО «Райцентр НН» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети, что предполагает неукоснительное исполнение данным обществом закреплённых в части 1 статьи 13 Закона о торговле антимонопольных правил.

Установлено, что ООО «Райцентр НН» заключены договоры поставки круп, муки, хлопьев в целях их реализации населению с такими хозяйствующими субъектами, как: ООО «Торговый дом «ВКТ», ООО «Продсервис-НН», ООО «АС-ТРЕЙД», ООО «Азбука вкуса – НН», ООО «Торговый дом Поволжье».

14 октября 2012 года ООО «Райцентр НН» получило еще одно предложение заключить договор поставки продовольственных товаров (крупы, мука, хлопья торговой марки «Гуддвил») от ООО «Сибагроторг»; указанное обстоятельство подтверждается копией почтового отправления №65931150017358 и не отрицается представителями Ответчика.

Из содержания данного обращения следует, что ООО «Сибагроторг» полностью соответствует размещенным на сайте ООО «Райцентр НН» критериям отбора поставщиков, в связи с чем направляет коммерческое предложение, прайс-лист на продукцию и подписанный со стороны Заявителя договор поставки. ООО «Сибагроторг» просит Торговую сеть рассмотреть коммерческое предложение, подписать договор либо предоставить форму договора ООО «Райцентр НН» в четырнадцатидневный срок с момента получения обращения.

Коммерческое предложение Заявителя содержало описание предлагаемой для поставки продукции, а также условия, на которых ООО «Сибагроторг» готово сотрудничать с ООО «Райцентр НН» (поставка продукции через логистическую компанию, отсрочка платежа в 45 календарных дней, ретро-бонус по итогам отгрузок за месяц в размере 10 процентов, проведение маркетинговых мероприятий не реже 1 раза в квартал).

Таким образом, направленные в адрес ООО «Райцентр НН» документы однозначно свидетельствуют о намерении ООО «Сибагроторг» заключить договор и осуществлять поставку продовольственных товаров в торговую сеть «Райцентр».

Однако какой-либо ответ о результатах рассмотрения указанного предложения, а также типовая форма договора поставки ООО «Райцентр НН» до момента обращения Заявителя в антимонопольный орган и возбуждения настоящего дела представлены не были.

Кроме того, из материалов дела следует, что до направления предложения о сотрудничестве посредством почтовой связи ООО «Сибагроторг» в августе 2012 года неоднократно обращалось к ООО «Райцентр НН» по электронной почте (podgurskaya@rcentr.nnov.ru), указанные обращения по существу торговой сетью также не рассмотрены. По информации Заявителя, телефонные переговоры с работниками ООО «Райцентр НН» каких-либо результатов также не имели.

Учитывая, что срок, исчисляемый с момента получения ООО «Райцентр НН»

обращения Заявителя до момента направления протокола разногласий в его адрес, значителен (45 календарных дней с даты получения официального предложения по почте и около 4 месяцев после получения электронных обращений), данное бездействие Торговой сети может быть расценено как создание препятствий входу на товарный рынок в связи со следующим.

Согласно пояснениям представителей Ответчика, направленный ООО «Сибгроторг» договор поставки не мог быть подписан ООО «Райцентр НН» без дополнительного урегулирования вопросов, касающихся доставки продукции до торговых объектов сети «Райцентр» (самостоятельно поставщиком либо с привлечением им логистической компании). Кроме того, представители Торговой сети сообщили, что для определения потенциальной возможности сотрудничества с ООО «Сибгроторг» необходимо получить от него дополнительные документы и сведения, а именно:

- информацию относительно качества поставляемой продукции (сведения о проценте влажности, коэффициенте развариваемости, цвете, проценте примесей);
- пакет учредительных документов;
- сведения относительно товаров, которые могут поставляться по более низким ценам, нежели указанные в прайс-листе ООО «Сибгроторг».

В этой связи необходимо обратить внимание на то обстоятельство, что на официальном сайте ООО «Райцентр НН» (<http://www.raycenter.ru/>) размещена информация, касающаяся условий заключения Торговой сетью договоров поставки. В частности, указано, что ООО «Райцентр НН» приглашает к сотрудничеству поставщиков всех групп товаров, продукция которых отличается высоким качеством и доступной ценой. Торговая сеть всегда заинтересована в появлении новых товаров в магазинах сети. В развитие указанного тезиса на сайте размещены критерии, в соответствии с которыми ООО «Райцентр НН» отбирает поставщиков продовольственных товаров, а именно:

1. Поставщик товара должен осуществлять деятельность в установленном законом порядке, должен быть надлежащим образом зарегистрирован, а также иметь соответствующие документы на поставляемую продукцию. Лицо, осуществляющее подписание необходимых документов для продажи, должно иметь необходимые полномочия на осуществление указанной функции.

2. Поставщик не находится в состоянии банкротства или неплатежеспособности, а также в отношении него не начаты какие-либо процедуры с целью его ликвидации; подписание Поставщиком Договора, а также осуществление им прав и выполнение своих обязательств по нему не будет противоречить положениям его учредительных документов, а равно любого договора или соглашения, стороной которого он является.

3. Отсутствие информации о предъявлении к поставщику антимонопольными, налоговыми, таможенными и иными государственными органами претензий, которые не обжалованы поставщиком или по которым поставщику отказано в удовлетворении жалобы. Существование поставщика на рынке более чем 5 (пять) лет без фактов смены юридического лица. Отсутствие признаков недобросовестного

налогоплательщика (в том числе адрес массовой регистрации, массовые заявители, учредители и директора, сдача нулевой отчетности, отсутствие по юридическому адресу, уставный капитал предприятия составляет 10 000 руб., если больший размер уставного капитала не установлен требованиями законодательства, отсутствует имущество, необходимое для ведения предпринимательской деятельности).

4. Товары должны быть упакованы в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации. Срок годности поставляемого товара должен быть не менее 85% от оставшегося срока годности.

5. Тара, в которой осуществляется поставка товара, должна соответствовать логистическим возможностям Общества.

Иных критериев отбора контрагентов, в том числе и требований, предъявленных в последующем к ООО «Сибагроторг», на официальном сайте ООО «Райцентр НН» не содержится, существенные условия договора поставки не размещены.

В то же время, в силу части 1 статьи 9 Закона о торговле, хозяйствующий субъект, осуществляющий торговую деятельность посредством организации торговой сети, обязан обеспечивать хозяйствующему субъекту, осуществляющему поставки продовольственных товаров, доступ к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора путем размещения соответствующей информации на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" или путем предоставления запрашиваемой информации безвозмездно *в четырнадцатидневный срок* со дня получения соответствующего запроса.

Положения Закона о торговле не запрещают хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность посредством организации торговой сети, предъявлять к потенциальным поставщикам либо их товарам любые требования, имеющие принципиальное значение для позиционирования торговой сети в целом (к примеру, товары низкой ценовой категории, товары высокого качества, известность товарного знака и т.д.). Однако указанные требования должны в равной мере предъявляться ко всем потенциальным контрагентам.

С другой стороны, положения части 1 статьи 9 Закона о торговле имеют целью создание у хозяйствующего субъекта, имеющего намерение осуществлять поставку продовольственных товаров в конкретную торговую сеть, объективного представления о его соответствии установленным данной сетью критериям, принципиальной возможности достигнуть их в случае не соответствия, либо, отказавшись от намерения сотрудничать с этой сетью, обратиться к иным торговым предприятиям. При этом законодательно установленная обязанность своевременного доведения информации о критериях отбора хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети, своих контрагентов и существенных условиях договора поставки до заинтересованных лиц призвана не допускать создания необоснованных препятствий доступу на товарный рынок и создать равные условия для входа на рынок всем поставщикам.

С учетом изложенного, требования, которые ООО «Райцентр НН» предъявило в последующем к ООО «Сибагроторг» и которые не размещены им на официальном

сайте в сети «Интернет», а именно:

- наличие собственной логистической сети в Нижегородской области либо существование договорных отношений с организацией, оказывающей логистические услуги на территории Нижегородской области;

- предоставление пакета учредительных документов;

- предоставление материалов, отражающих качественные характеристики продукции;

а также любые иные требования, имеющие значение при отборе контрагентов, в силу части 1 статьи 9 Закона о торговле должны быть направлены в течение четырнадцати дней с момента получения соответствующего обращения.

Иными словами, ООО «Сибагроторг» должно было быть проинформировано о дополнительных требованиях не позднее 28 октября 2012 года. Как отмечалось ранее, указанная обязанность ООО «Райцентр НН» не исполнена, что свидетельствует о существовании дискриминационного подхода Ответчика к рассмотрению предложения ООО «Сибагроторг». Указанным бездействием Торговая сеть создала Заявителю препятствия для входа на оптовый рынок реализации продовольственных товаров (мука, крупы, хлопья) на территории Нижегородской области.

Оценив установленные фактические обстоятельства, комиссия Нижегородского УФАС России приходит к тому выводу, что ООО «Райцентр НН» нарушило часть 1 статьи 13 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Руководствуясь статьей 50 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия полагает необходимым выдать ООО «Райцентр НН» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, комиссия, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции»,

решила:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Райцентр НН» нарушившим часть 1 статьи 13 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания дискриминационных условий обществу с ограниченной ответственностью «Сибагроторг» путем препятствования доступу на товарный рынок.

2. Выдать ООО «Райцентр НН» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и предписание о недопущении действий, которые могут являться препятствием для возникновения конкуренции и (или) могут

привести к ограничению, устранению конкуренции и нарушению антимонопольного законодательства.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

Ю. Н. Гребнев

Члены комиссии

И.А. Кошелева

Т.В. Маслова