

РЕШЕНИЕ

по делу № 09-22/8-13 о нарушении

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

г. Москва

Дата принятия решения 28 ноября 2013 года

Дата изготовления решения в полном объеме 13 декабря 2013 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии – А.А. Азаренко, заместителя руководителя управления; членов Комиссии – Д.В. Стуканова, начальника отдела контроля за экономической концентрацией и торговой деятельностью; А.А. Семенцовой, специалиста 1 разряда отдела контроля за экономической концентрацией и торговой деятельностью, рассмотрев дело № 09-22/8-13 о нарушении антимонопольного законодательства, по признакам нарушения п.1 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» возбужденное в отношении ООО «Инвестпроект» (141401, Московская область, г. Химки, ул. Победы, д.11),

УСТАНОВИЛА:

На основании приказов Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Московское областное УФАС) была проведена внеплановая проверка деятельности ООО «Инвестпроект» на предмет соблюдения антимонопольных правил и требований, установленных Федеральным законом от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

По итогам проведенного контрольного мероприятия инспекцией Московского областного УФАС России составлен Акт проверки, которым в действиях ООО «Инвестпроект» выявлены признаки нарушения части 1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Указанное обстоятельство послужило основанием для возбуждения в отношении ООО «Инвестпроект» дела №09-22/8-13 по признакам нарушения части 1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», в части создания дискриминационных условий, путем установления различных штрафных санкций за нарушение сроков поставки для контрагентов, а также установления различной стоимости вознаграждения в договорах на оказание услуг по

продвижению товара.

Рассмотрев представленные материалы, а также доводы и возражения сторон по делу, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) установила следующее.

1. ООО «Инвестпроект» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного Решением единственного участника №123-2 от «26» октября 2012г.

ООО «Инвестпроект» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы Российской Федерации №13 по Московской области за основным государственным регистрационным номером 1075047001974.

В соответствии с уставом ООО «Инвестпроект» место нахождения Общества: 141401, Россия, Московская область, г. Химки, ул. Победы, д.11.

В соответствии с п.5.1 Устава ООО «Инвестпроект» целями деятельности Общества являются расширение рынка товаров и услуг, а также извлечение прибыли.

Основным видом деятельности ООО «Инвестпроект» на территории Московской области является розничная реализация продовольственных и не продовольственных товаров через универсамы «Монетка».

Руководство текущей деятельностью Общества осуществляется исполнительным органом – Генеральным директором.

Решением №57 единственного участника ООО «Инвестпроект» от 24.08.2010 полномочия Генерального директора ООО «Инвестпроект» Николаевского Андрея Викторовича продлены на срок три года согласно Уставу.

В соответствии с п.8 ст.2 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» 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 представленных документов следует, что ООО «Инвестпроект» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети на территории Московской области.

Таким образом, деятельность ООО «Инвестпроект» подпадает под действие Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

2. ООО «Инвестпроект» осуществляет закупку продовольственных товаров у поставщиков одной группы поставляемых товаров на различных условиях.

Так, например:

1. Договор поставки № 940 от 19 марта 2012 года, заключенный с ООО «Краун Дистрибьюшн» (поставка молочной продукции), где протоколом разногласий к договору поставки был исключен п.8.2. Договора, предусматривающий следующие условия:

«При просрочке срока передачи и/или недопоставки Товара более чем на 2 (два) дня, указанное обстоятельство рассматривается Сторонами как отказ Поставщика от поставки Товара, и в этом случае, Покупатель вправе отказаться от приемки не поставленного в срок Товара и взыскать с Поставщика неустойку в размере **20%** от цены не поставленного в срок Товара.

При просрочке срока передачи и/или недопоставки скоропортящегося Товара, указанное обстоятельство рассматривается Сторонами как отказ Поставщика от поставки Товара, и в этом случае, Покупатель вправе отказаться от приемки не поставленного в срок Товара и взыскать с Поставщика неустойку в размере 20% от цены не поставленного в срок Товара.»

2. Договор поставки № 1031 от 01 июля 2012 года, заключенный с ООО «Экомилк» (поставка молочной продукции), где протоколом разногласий к договору поставки был изменен п.8.2. Договора и представлен в следующей редакции:

«При просрочке срока передачи и/или недопоставки Товара более чем на 2 (два) дня, указанное обстоятельство рассматривается Сторонами как отказ Поставщика от поставки Товара, и в этом случае, Покупатель вправе отказаться от приемки не поставленного в срок Товара и взыскать с Поставщика неустойку в размере **10%** от цены не поставленного в срок Товара.»

Вместе с тем, п.8.2. Договоров поставки был исключен лишь в едином случае в рамках договора поставки № 940 от 19 марта 2012 года, заключенного с ООО «Краун Дистрибьюшн».

Таким образом, установление и применение различных штрафных санкций ООО «Инвестпроект» по отношению к поставщикам продовольственных товаров одной группы, конкурирующим между собой, за нарушение сроков поставки, ставит последних в неравные условия по отношению друг к другу при осуществлении деятельности по поставке продовольственных товаров в торговую сеть.

В соответствии со п.8 [ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»](#) дискриминационные условия - 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.

Таким образом, установление и применение торговой сетью договоров поставки с поставщиками продовольственных товаров одной группы на разных условиях, создает дискриминационные условия для поставщиков продукции.

В соответствии с п.1 ч. 1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2008 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» 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.

На основании изложенного, Комиссией Московского областного УФАС России по рассмотрению дела №09-22/8-13 о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ООО «Инвестпроект» установлен факт нарушения ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания дискриминационных условий, путем установления и применения различных штрафных санкций за нарушение сроков поставки продовольственных товаров для контрагентов, что ставит последних в неравные положение по отношению друг к другу при осуществлении поставки продовольственных товаров в адрес торговой сети.

3. ООО «Инвестпроект» заключены с поставщиками договоры на оказание услуг по продвижению товара, в которых ООО «Инвестпроект» выступают в качестве Исполнителя, а поставщики в качестве Заказчиков услуг, где стоимость услуг по продвижению товара, оказываемой исполнителем заказчику в ряде случаев отличается при идентичных условиях перечня услуг. Так, например:

1. Договор на оказание услуг № 41-м от 01 июля 2010 года заключенный с ООО «АгросЭкоМ» (поставщик алкогольной продукции), где п. 2.1 в целях расширения рынка сбыта товара ООО «АгросЭкоМ», ООО «Инвестпроект» оказывает услуги по проведению мониторинга, статистики продаж Товара, изучению динамики продаж товара, за которые ООО «АгросЭкоМ» ежеквартально выплачивает вознаграждение в размере 5 %.

2. Договор на оказание услуг № 42-м от 01 июля 2010 года заключенный с ООО «Алкомаркет» (поставщик алкогольной продукции), где п. 2.1 в целях расширения рынка сбыта товара ООО «Алкомаркет», ООО «Инвестпроект» оказывает услуги по проведению мониторинга, статистики продаж Товара, изучению динамики продаж товара, за которые ООО «Алкомаркет» ежеквартально выплачивает вознаграждение в размере 1 %.

В соответствии с п. 2.1 указанных договоров ООО «Инвестпроект» оказывает следующий перечень услуг по продвижению товара: услугу по проведению мониторинга; статистики продаж Товара; изучению динамики продаж товара.

Вместе с тем, в соответствии с п. 2.1 вышеуказанных договоров, отчеты предоставляются Исполнителем (ООО «Инвестпроект») Заказчику с периодичностью один раз в квартал по форме, которая определяется Исполнителем самостоятельно.

Однако, из письменных пояснений ООО «Инвестпроект», представленных в адрес Московского областного УФАС России, следует что установление различной стоимости услуг обусловлено различным составом услуг по продвижению товара, а также различной периодичностью предоставления отчетных данных ООО «Инвестпроект» заказчикам услуг.

Из письменных пояснений ООО «Инвестпроект» также следует, что для ООО «АгросЭкоМ» отчет формируется на ежедневной основе по каждой единице проданного ООО «Инвестпроект» товара в каждом магазине, с суммированием

данной информации по магазину, товару, по группе товара за день, в то время как для ООО «Алкомаркет» отчет предоставляется суммарно за отчетный период – календарный квартал.

Вышеуказанные доводы, по мнению Комиссии, являются несостоятельными по следующим основаниям.

В соответствии с условиями договоров на оказание услуг по продвижению товара, ООО «Инвестпроект» самостоятельно определяет состав услуг, а также форму и периодичность отчетов, предоставляемых заказчикам, и на Общество не возлагаются обязанности по предоставлению услуг с вышеуказанной периодичностью.

С учетом вышеуказанных условий договоров, ООО «Инвестпроект» вправе было требовать вознаграждение за 2011, 2012 г.г. от контрагентов в размере:

Наименование	Объем, рублей		Процент	Вознаграждение, рублей	
	2011	2012		2011	2012
ООО «Алкомаркет»	21 587 760,2	22 645 914,5	1%	215 877,60	226 459,15
ООО «АгросЭкоМ»	10 100 950,9	13 475 697,6	5%	505 047,54	673 784,88

Таким образом, контрагенты (поставщики) ООО «Инвестпроект» поставлены в неравные условия, так как стоимость оказания услуг отличается при оказании идентичных услуг по продвижению товара и не зависит от объема предоставляемых услуг или иных факторов, которые могут влиять на стоимость оказываемых услуг.

Вместе с тем, Комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства установлено, что указанный размер вознаграждения устанавливался ООО «Инвестпроект» в типовой форме договора на предоставление услуг по продвижению товара и объективных причин на установление и применение различного размера вознаграждения нет, что указывает на субъективный подход и носит дискриминационный характер.

В соответствии со п.8 [ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»](#) дискриминационные условия - 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.

Установление и применение торговой сетью различной стоимости услуг по рекламированию продовольственных товаров, маркетингу и подобных услуг, направленных на продвижение продовольственных товаров, в том числе установление и применение стоимости указанных услуг в процентах от цены продовольственных товаров, в отношении которых указанные услуги оказываются, создает дискриминационные условия для поставщиков продовольственных товаров в торговую сеть при осуществлении последними деятельности по

поставке продовольственных товаров.

В соответствии с п.1 ч. 1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2008 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» 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.

На основании изложенного, Комиссией Московского областного УФАС России по рассмотрению дела №09-22/8-13 о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ООО «Инвестпроект» установлен факт нарушения ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания дискриминационных условий путем установления и применения различной стоимости вознаграждения в договорах на оказание услуг по продвижению товара.

На основании ч.3 ст.16 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» 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](#) настоящего Федерального закона, принимают меры в соответствии с Федеральным [законом](#) «О защите конкуренции».

В соответствии со ст. 22 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» антимонопольный орган обеспечивает государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства хозяйствующими субъектами, выявляет нарушение антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

Комиссия, руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1 – 4 ст. 41, ч. 1 ст. 49, ст. 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Инвестпроект» нарушившим п.1 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2008г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания дискриминационных условий путем установления и применения различных штрафных санкций за нарушение сроков поставки товаров для контрагентов, а также установления и применения различной стоимости вознаграждения в договорах на оказание услуг по продвижению товара, что ставит поставщиков продукции в неравные условия по отношению друг к другу.
2. Выдать ООО «Инвестпроект» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Материалы дела №09-22/8-13 о нарушении ООО «Инвестпроект» п.1 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» передать

должностному лицу Московского областного УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Инвестпроект» и его должностного лица дел об административных правонарушениях, ответственность за которые предусмотрена ч.1 ст.14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного Решения антимонопольного органа частью 2.1 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

А.А. Азаренко

Члены Комиссии

Д.В. Стуканов

А.А. Семенцова

**Предписание по делу № 09-22/8-13 о нарушении антимонопольного
законодательства**

13 декабря 2013 года

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Председателя Комиссии - А.А. Азаренко, заместителя руководителя управления; членов Комиссии - Д.В. Стуканова, начальника отдела контроля за экономической концентрацией и торговой деятельностью; А.А. Семенцовой, специалиста 1 разряда отдела контроля за экономической концентрацией и торговой деятельностью, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от «13» декабря 2013 г. по делу № 09-22/8-13 о нарушении ООО «Инвестпроект» (141401, Московская область, г. Химки, ул. Победы, д.11), п.1 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Инвестпроект» в тридцатидневный срок со дня получения настоящего Предписания прекратить нарушение п. 1 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в части создания

№ 057152 дискриминационных условий путем установления и применения различных штрафных санкций за нарушение сроков поставки товаров для контрагентов, а также установления и применения различной стоимости вознаграждения в договорах на оказание услуг по продвижению товара, что ставит поставщиков продукции в неравные условия по отношению друг к другу;

2. Совершить действия, направленные на устранение дискриминационных условий при осуществлении закупки однородных товаров, а также оказании услуг по продвижению товаров одной группы.
3. О выполнении настоящего Предписания сообщить в адрес Московского областного УФАС России в течение трех дней с даты окончания срока исполнения Предписания.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

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

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии

А.А. Азаренко

Члены Комиссии

Д.В. Стуканов

А.А. Семенцова