

АКТ ПРОВЕРКИ**№ 06**

протокола заседания Правительственной комиссии по мониторингу и оперативному реагированию на изменение конъюнктуры продовольственных товаров от 21.12.2016 № 3 под председательством Заместителя Председателя Правительства Российской Федерации А.В. Дворковича и на основании пункта 11 части 1 статьи 23, статей 24, 25, 25.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и приказа руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее - Омское УФАС России) от 11.01.2017 № 4 «О проведении внеплановой выездной проверки» проведена внеплановая выездная проверка в отношении общества с ограниченной ответственностью «Холлифуд» (ИНН 5505043485, адрес местонахождения: ИА основании пункта 4 раздела 644020, г. Омск, Красный переулок, д. 2) (далее - ООО «Холлифуд», Общество, проверяемое лицо).

Продолжительность проверки: с 16.01.2017 до 01.03.2017, 45 календарных дней.

Акт составлен: руководителем инспекции, начальником отдела органов власти Омского УФАС России <...>; членом инспекции, ведущим специалистом-экспертом отдела контроля органов власти Омского УФАС России <...>; членом инспекции, специалистом-экспертом отдела контроля органов власти Омского УФАС России <...>.

Лица, проводившие проверку (далее - инспекция Омского УФАС России):

руководитель инспекции:

начальник отдела контроля органов власти Омского УФАС России <...>;

члены инспекции:

- ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Омского УФАС России <...>;
- специалист-эксперт отдела контроля органов власти Омского УФАС России <...>.

Генеральным директором ООО «Холлифуд» в период проведения проверки являлся <...> (приказ о приеме на работу от 01.09.2007 № 16-2-К, решение единственного участника ООО Холлифуд» от 20.12.2016 № 1-16).

В соответствии с доверенностью от 01.01.2017 б/н директор ООО «Холлифуд» <...> уполномочил Коммерческого директора ООО «Холлифуд» <...> представлять интересы ООО «Холлифуд» во всех государственных и муниципальных органах власти и управления по вопросам предоставления и получения писем, уведомлений, иной информации и отчетности.

Предметом настоящей проверки являлось соблюдение требований Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о торговле), антимонопольного законодательства Российской Федерации ООО «Холлифуд» как хозяйствующим субъектом, осуществляющим розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети.

Период, за который проведена проверка соблюдения антимонопольного законодательства: с 16.01.2017 по 01.03.2017.

При проведении проверки в отношении проверяемого лица инспекция Омского УФАС России руководствовалась требованиями Закона о защите конкуренции, Закона о торговле, Федерального закона от 26.12.2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля», административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по проведению проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным Приказом ФАС России от 25.05.2012 № 340, а также методическими рекомендациями ФАС России по применению Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

В целях выявления признаков нарушения проверяемым лицом Закона о торговле, антимонопольного законодательства Российской Федерации инспекцией Омского УФАС России затребованы:

- устав, свидетельство о постановке на налоговый учет (ИНН) ООО «Холлифуд», их заверенные копии;
- документы о назначении на должность директора проверяемого лица, а также документы, подтверждающие его полномочия; заверенные копии указанных документов;
- перечень хозяйствующих субъектов, входящих в группу лиц с проверяемым лицом, осуществляющих деятельность на рынке услуг розничной торговли продовольственными товарами, с указанием их организационно-правовой формы, ИНН, юридического и почтового адресов, контактных телефонов и факсов;
- действующие договоры поставки продовольственных товаров, заключенные проверяемым лицом с поставщиками в

проверяемый период, с приложением реестра указанных договоров;

- перечень действующих поставщиков проверяемого лица, осуществляющих поставки продовольственных товаров в торговую сеть ООО «Холлифуд» на территории Омской области в проверяемый период с указанием их организационно-правовой формы, ИНН, юридического и почтового адресов, объемов поставки в денежном выражении;
- заверенные копии обращений хозяйствующих субъектов по вопросам заключения договоров поставки продовольственных товаров с проверяемым лицом и ответы на них за проверяемый период;
- сведения о выручке ООО «Холлифуд» (с учетом совокупной выручки лиц, входящих в одну группу лиц с ООО «Холлифуд», по основаниям, предусмотренным статьей 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции») от реализации товаров за 2016 год;
- сведения о совокупной выручке ООО «Холлифуд» от реализации товаров в рамках одной торговой сети за 2016 год;
- информацию о дополнительных выплатах и скидках (бонусы, премии, штрафы, выплаты за маркетинговые услуги и т.д.), об отсрочках платежей, полученных проверяемым лицом за проверяемый период от поставщиков, за проверяемый период;
- обращения хозяйствующих субъектов по вопросам заключения либо перезаключения договоров поставки продовольственных товаров и договоров возмездного оказания услуг с ООО «Холлифуд», направленных в адрес ООО «Холлифуд», и ответы на них за 2016 (с 15.07.2016) и 2017 годы;
- договоры, заключенные ООО «Холлифуд» с хозяйствующими субъектами, осуществляющими поставки продовольственных товаров в торговую сеть ООО «Холлифуд», зарегистрированными и осуществляющими деятельность на территории Омской области;
- другие документы, относящиеся к предмету проверки, необходимость изучения которых возникнет в ходе ее проведения;
- письменные пояснения проверяемого лица.

В ходе проведения проверки инспекцией Омского УФАС России установлено следующее.

1. Проверяемое лицо осуществляет деятельность на основании Устава ООО «Холлифуд», утвержденного решением единственного учредителя ООО «Холлифуд» от 02.09.2013 б/н (далее – Устав).

Согласно пункту 2.1 Устава целью деятельности проверяемого лица является удовлетворение общественных потребностей юридических и физических лиц в работах, товарах и услугах и получение прибыли.

Пунктом 2.2 Устава установлены основные виды деятельности проверяемого лица, в том числе оптовая и розничная торговля продуктами питания, производство продуктов питания.

В проверяемый период Общество осуществляло торговую деятельность посредством организации торговой сети магазинов розничной торговли под торговым наименованием «Низкоцен».

2. В процессе проведения проверки с целью оценки договорной практики, сложившейся между Обществом и поставщиками продовольственных товаров в его торговую сеть, на предмет ее соответствия требованиям Закона о торговле, антимонопольного законодательства Российской Федерации инспекцией Омского УФАС России были осуществлены следующие действия:

- осмотрен сайт ООО «Холлифуд» <http://www.nizkocen.ru> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»;
- рассмотрены договоры поставки продовольственных товаров со всеми приложениями, заключенные Обществом с поставщиками продовольственных товаров;
- осуществлена выборка хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки в Общество (по разным товарам, объемам поставки);
- у выбранной совокупности поставщиков (42 хозяйствующих субъектов – более пятидесяти процентов от общего количества поставщиков продовольственных товаров определенных групп) запрошена необходимая информация, касающаяся сотрудничества с Обществом, произведен их опрос.

Согласно справке ООО «Холлифуд» от 31.01.2017 исх. б/н выручка ООО «Холлифуд» от реализации товаров за 2016 год составляет <...> руб., совокупная выручка от реализации товаров в рамках одной торговой сети за 2016 год составляет <...> руб.

По результатам анализа полученной в ходе проведения проверки информации инспекцией Омского УФАС России установлено, что в целях осуществления уставной деятельности Обществом с поставщиками и производителями продукции заключались типовые договоры поставки, разработанные Обществом и содержащие идентичные условия.

3. При анализе условий договоров поставки Инспекцией Омского УФАС России установлено следующее.

Обществом разработана типовая форма договора поставки продовольственных товаров, содержащая такие условия договора, как: условие о предмете договора поставки (без указания наименования поставляемого товара), порядках

поставки и приемки товара, цене о порядке расчетов, гарантии и ответственности сторон, форс-мажорных обстоятельствах, изменения и расторжения договоров, сроке действия договора, а также дополнительные и прочие условия.

Основные характеристики товара, цена поставляемого товара определяется Сторонами в спецификациях, являющихся приложениями к договору поставки. На основании спецификации Покупатель выставляет Поставщику закупочный заказ, в котором определяется ассортимент и количество поставляемых товаров.

Срок оплаты товаров определяется по следующим правилам:

- 1) продовольственные товары, на которые срок годности установлен менее чем десять дней, подлежат оплате в срок не позднее чем восемь рабочих дней со дня фактического получения таких товаров;
- 2) продовольственные товары, на которые срок годности установлен от десяти до тридцати дней включительно, подлежат оплате в срок не позднее чем двадцать пять календарных дней со дня фактического получения таких товаров;
- 3) продовольственные товары, на которые срок годности установлен свыше тридцати дней, а также алкогольная продукция, произведенная на территории Российской Федерации, подлежат оплате в срок не позднее чем сорок календарных дней со дня фактического получения таких товаров.

3.1. В соответствии с частью 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».

Инспекцией установлено, что на официальном сайте ООО «Холлифуд» <http://www.nizkocen.ru> в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» размещена информация об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора.

3.2. В соответствии с частью 4 статьи 9 Закона о торговле соглашением сторон договора поставки продовольственных товаров может предусматриваться включение в его цену вознаграждения, выплачиваемого хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, в связи с приобретением им у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров. Размер указанного вознаграждения подлежит согласованию сторонами этого договора, включению в его цену и не учитывается при определении цены продовольственных товаров. Совокупный размер вознаграждения, выплачиваемого хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, в связи с приобретением им у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров, и платы за оказание услуг по продвижению товаров, логистических услуг, услуг по подготовке, обработке, упаковке этих товаров, иных подобных услуг не может превышать пять процентов от цены приобретенных продовольственных товаров.

Проанализировав договоры, заключенные между ООО «Холлифуд» и поставщиками, зарегистрированными и осуществляющими деятельность на территории Омской области, инспекцией установлено, что как до, так и после июля 2016 года вознаграждение ООО «Холлифуд», в связи с приобретением им у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров не предусмотрено. Таким образом, ООО «Холлифуд» требование части 4 статьи 9 Закона о торговле соблюдено.

3.3. Частью 5 статьи 9 Закона о торговле предусмотрен запрет выплаты указанного в части 4 данной статьи Закона о торговле вознаграждения в связи с приобретением хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, отдельных видов социально значимых продовольственных товаров, указанных в перечне, установленном Правительством Российской Федерации (постановление Правительства Российской Федерации от 15.07.2010 № 530 «Об утверждении Правил установления предельно допустимых розничных цен на отдельные виды социально значимых продовольственных товаров первой необходимости, перечня отдельных видов социально значимых продовольственных товаров первой необходимости, в отношении которых могут устанавливаться предельно допустимые розничные цены, и перечня отдельных видов социально значимых продовольственных товаров, за приобретение определенного количества которых хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, не допускается выплата вознаграждения» (далее – Постановление № 530)).

Инспекцией установлено, что в договорах по отдельным группам товаров: «бакалея», «молоко и молочная продукция», «напитки», «хлеб и хлебобулочные изделия», «мясо и мясная продукция», «рыба и рыбная продукция», «алкогольная продукция» выплата покупателю (ООО «Холлифуд») поставщиком вознаграждения не предусмотрена.

Таким образом, ООО «Холлифуд» соблюдено требование части 5 статьи 9 Закона о торговле, запрещающее выплату премии в связи с приобретением отдельных видов социально значимых продовольственных товаров, указанных в перечне, установленном Правительством РФ.

3.4. Частью 7 статьи 9 Закона о торговле предусмотрено, что в случае, если между хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, и хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, заключается и исполняется (реализуется) договор поставки продовольственных товаров с условием оплаты таких товаров через определенное время после их передачи хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, срок оплаты таких товаров для установления данным договором определяется по следующим правилам:

- продовольственные товары, на которые срок годности установлен менее чем десять дней, подлежат оплате в срок не позднее, чем восемь рабочих дней со дня фактического получения таких товаров хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность;

- продовольственные товары, на которые срок годности установлен от десяти до тридцати дней включительно, подлежат оплате в срок не позднее чем двадцать пять календарных дней со дня фактического получения таких товаров хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность;

- продовольственные товары, на которые срок годности установлен свыше тридцати дней, а также алкогольная продукция, произведенная на территории Российской Федерации, подлежат оплате в срок не позднее чем сорок календарных дней со дня фактического получения таких товаров хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность.

Инспекцией установлено, что в пункте 4.6 типового договора установлена отсрочка платежа в соответствии с требованиями части 7 статьи 9 Закона о торговле.

В следующих договорах поставки продовольственных товаров, заключенных ООО «Холлифуд» до июля 2016 года, установлены иные сроки оплаты товара:

В пункте 4.7 договора поставки товаров ОАО «Сибирский хлеб» установлено, что оплата за товар производится на условиях отсрочки 7 календарных дней от даты поставки, указанной в ТТН, после поставки товара поставщиком и приемки его покупателем.

В пункте 2.2 договора поставки товаров ООО «Морозовская птицефабрика» установлено, что покупатель обязан оплатить полученную партию товара в течение 7 (семи) календарных дней, начиная с даты поставки товара.

В пункте 4.6 договора поставки товаров ООО «МУШ» установлено, что оплата за товар производится на условиях отсрочки 7 банковских дней от даты поставки, указанной в ТТН, после поставки товара поставщиком и приемки его покупателем.

В пункте 4.6 договора поставки товаров ООО «КарДо» установлено, что оплата за товар производится на условиях отсрочки 14 календарных дней от даты поставки, указанной в ТТН, после поставки товара поставщиком и приемки его покупателем.

Вместе с тем, выявленное в данных договорах отличие в сроках, по мнению Инспекции, не является нарушением части 7 статьи 9 Закона о торговле.

В пункте 4.6 договора поставки товаров АО «Омский бекон» установлено, что оплата за товар производится на условиях отсрочки 21 календарный день от даты поставки, указанной в ТТН, после поставки товара поставщиком и приемки его покупателем.

В пункте 4.7 договора поставки товаров ООО «Молзавод «Тюкалинский» установлено, что оплата за товар производится на условиях отсрочки 21 календарный день от даты поставки, указанной в ТТН, после поставки товара поставщиком и приемки его покупателем.

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) внесены изменения в Закон о торговле.

[Частью 3 статьи 3](#) Закона № 273-ФЗ предусмотрено, что с 01.01.2017 условия договоров, противоречащие [Закону](#) о торговле (в редакции Закона № 273-ФЗ), признаются утратившими силу.

В соответствии со [статьей 422](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, то условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Исходя из указанных положений, можно сделать вывод о том, что условия договоров, связанных с реализацией положений [Закона](#) о торговле, должны быть приведены в соответствие с требованиями [Закона](#) № 273-ФЗ до 01.01.2017.

Срок исполнения обязанности по приведению условий договоров в соответствие с требованиями [Закона](#) о торговле (в ред. [Закона](#) № 273-ФЗ) истекает 31.12.2016.

Инспекция считает, что договоры поставки продовольственных товаров АО «Омский бекон», ООО «Молзавод «Тюкалинский» не приведены в соответствие с требованием части 7 статьи 9 Закона о торговле.

3.5. Согласно части 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Согласно части 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

В соответствии со [статьей 432](#) ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о

предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

В соответствии с частью 1 статьи 433 ГК РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

В соответствии с пунктом 2 статьи 445 ГК РФ сторона договора, при несогласии с условиями полученного проекта договора, в течение тридцати дней направляет другой стороне протокол разногласий к тем пунктам, с которыми выражает такое несогласие.

При получении протокола разногласий, сторона договора обязана в течение тридцати дней со дня получения указанного протокола известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

Указанная норма закона является императивной, т.е. обязательной к исполнению, предусматривающей досудебную процедуру урегулирования возникших разногласий по проекту договора.

Кроме того, по результатам опроса поставщиков ООО «Холлифуд», зарегистрированных на территории Омской области, фактов навязывания указанным лицам условий договоров, в том числе о возмещении хозяйствующим субъектом затрат, не связанных с исполнением договора поставки продовольственных товаров и последующей продажей конкретной партии таких товаров, инспекцией Омского УФАС России не установлено.

На основании вышеизложенного, инспекция Омского УФАС России, рассмотрев представленные для проведения проверки материалы, на основании статьи 22, пункта 11 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции пришла к заключению о наличии в действиях Общества признаков нарушения Закона о торговле, выразившегося в не приведении условий договоров поставки продовольственных товаров, заключенных ООО «Холлифуд» с поставщиками, зарегистрированными на территории Омской области (пункты 3.4, 3.5 настоящего акта), в соответствии с требованиями статьи 9 Закона о торговле

3.6. Согласно части 11 статьи 9 Закона о торговле услуги по рекламированию продовольственных товаров, маркетингу и подобные услуги, направленные на продвижение продовольственных товаров, могут оказываться хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, на основании договоров возмездного оказания соответствующих услуг.

В соответствии с частью 12 статьи 9 Закона о торговле включение в договор поставки продовольственных товаров условий о совершении хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, в отношении поставленных продовольственных товаров определенных действий, об оказании услуг по рекламированию товаров, маркетингу и подобных услуг, направленных на продвижение продовольственных товаров, не допускается.

В результате анализа договоров поставки, заключенных ООО «Холлифуд» с поставщиками, зарегистрированными на территории Омской области, фактов включения в договоры поставки одновременно условий поставки продукции и оказания маркетинговых и рекламных услуг в целях продвижения продукции не установлено.

4. По запросу инспекции Омского УФАС России проверяемым лицом был представлен список поставщиков, с которыми он осуществляет сотрудничество.

В адрес указанных поставщиков Омским УФАС России были направлены требования о предоставлении информации о практике сотрудничества с ООО «Холлифуд».

При проведении анализа представленной поставщиками информации фактов навязывания невыгодных контрагенту условий поставки товаров не установлено.

Жалоб, заявлений, обращений от хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров проверяемому лицу, в процессе проведения проверки в Омское УФАС России не поступало.

На основании вышеизложенного, инспекция Омского УФАС России, рассмотрев представленные для проведения проверки материалы, на основании статьи 22, пункта 11 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции пришла к заключению об отсутствии в действиях ООО «Холлифуд» признаков нарушения Закона о торговле, антимонопольного законодательства.

Копии документов, полученных инспекцией Омского УФАС России в ходе проведения плановой выездной проверки, хранятся в Омском УФАС России.

Акт составлен на 7 листах.

Прилагаемые документы:

Материалы плановой выездной проверки, проведенной в ООО «Холлифуд».

Прилагаемые документы являются материалами проверки и хранятся в Омском УФАС России.

Журнал учета проверок юридического лица, индивидуального предпринимателя, проводимых органами государственного контроля (надзора), органами муниципального контроля, отсутствует:

подпись проверяющего
лица

подпись уполномоченного представителя юридического
лица

Подписи лиц, проводивших проверку:

Руководитель инспекции: <...>

Члены инспекции: <...>

<...>

С актом проверки ознакомлен, копию акта проверки получил:

«__» _____ 20__ г. _____

(Ф.И.О., должность руководителя, иного должностного лица или уполномоченного представителя
проверяемого лица)

Отметка об отказе руководителя проверяемого лица (его уполномоченного представителя, иного должностного лица)
подписать акт проверки

Руководитель инспекции

<...>