

РЕШЕНИЕ

г. Томск

Резолютивная часть оглашена 18 октября 2017 года

В полном объеме решение изготовлено 27 октября 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии — Бутенко И.В. – заместитель руководителя – начальника отдела контроля монополистической деятельности, членов комиссии: Гвоздевой А.Г. – главного специалиста-эксперта отдела экономического анализа, Третьяковой Р.Э. – специалиста-эксперта отдела экономического анализа, Брюхановой А.В. – специалиста-эксперта отдела экономического анализа,

рассмотрев дело № 04-10/46-17 по признакам нарушения ООО «Глобал-Маркет» (ИНН 7017276810, 634021, г. Томск ул. Кулагина, 6а, стр. 6) п.1 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившегося в создании дискриминационных условий в договорах поставки продовольственных товаров, при которых хозяйствующие субъекты поставлены в неравное положение,

при участии представителя ООО «Глобал-Маркет» Х. по доверенности от 04.09.2017 б/н,

УСТАНОВИЛА:

Во исполнение пункта 4 раздела 1 протокола заседания Правительственной комиссии по мониторингу и оперативному реагированию на изменение конъюнктуры продовольственных рынков от 21.12.2016 № 3 под председательством Заместителя Председателя Правительства Российской Федерации Д на основании приказа Томского УФАС России от 02.02.2017 г. № 23 «О проведении внеплановой документарной проверки» в период с 03.02.2017 г. по 01.03.2017 г. Томским УФАС России была проведена проверка в отношении ООО «Глобал-Маркет». В ходе проведения проверки была осуществлена работа по оценке договоров, заключенных между ООО «Глобал-Маркет» и поставщиками продовольственных товаров, зарегистрированными на территории Томской области, на соответствие требованиям Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Согласно Акту проверки № 13 от 01.03.2017 г. было выявлено следующее.

В договоре поставки от 15.03.2011 г. № 15/03/11, заключенном между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп», отсутствуют следующие важные пункты, предусмотренные в типовом договоре поставки продовольственных товаров № М- (далее типовой договор), размещенном на официальном сайте торговой сети, на условиях которого заключены договоры с поставщиками продовольственных товаров Томской области:

- отсутствует раздел 2.СПЕЦИФИКАЦИЯ, в котором оговариваются конкретные сроки изменения и подтверждения новых цен. Так пунктом 2.3 раздела 2. СПЕЦИФИКАЦИЯ типового договора предусмотрено, что изменение цены Товара допускается не чаще, чем один раз в 3 (Три) месяца, в договоре, заключенном с ООО «Терминал-Групп», такое ограничение отсутствует;

- отсутствуют пункты 4.1 – 4.3, устанавливающие обязанность Поставщика предоставлять информацию о Товаре ООО «Глобал-Маркет» в конкретные сроки по установленному образцу (Приложение № 3 к типовому договору), а также условия отказа ООО «Глобал-Маркет» от приемки Товара;

- отсутствует пункт 4.5, в котором дается определение срока годности Товара, а также ограничение в поставке Товара определенного срока годности;

- отсутствует раздел 5.ДОСТАВКА И ПРИЕМКА ТОВАРА. В данном разделе пунктами 5.1 – 5.7 устанавливается порядок приемки товара, а также логистические требования к доставке товара согласно Приложению № 7. Данные требования к ООО «Терминал-Групп» согласно договору поставки от 15.03.2011 г. № 15/03/11 не предъявляются.

Также в договоре поставки от 15.03.2011 г. № 15/03/11 отсутствует пункт 5.8, в котором указывается на то, что, если во время приемки Товара обнаружится некачественный Товар или несоответствующий указанным требованиям, равно как и Товар с истекшим сроком годности или сроком годности, несоответствующим условиям (п. 4.5 типового договора), то ООО «Глобал-Маркет» вправе отказаться от несоответствующей части

Товара, а Поставщик обязуется принять и вывезти этим же рейсом поставки несоответствующий указанным требованиям Товар. Согласно пункту 5.8.1 в случае, если расхождения, указанные в пункте 5.8, были обнаружены после приемки Товара, то Поставщик обязан вывезти своими силами и за свой счет такой Товар не позднее 7 (Семи) дней с даты получения соответствующего требования ООО «Глобал-Маркет». При этом при возврате Товара Поставщик возмещает ООО «Глобал-Маркет» расходы за хранение за 1 кв.м. занимаемой площади за каждый день хранения с даты приемки Товара. Обмен Товара запрещен.

В то время как согласно пункту 3.3 договора поставки от 15.03.2011 г. № 15/03/11, заключенного между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп», в случае обнаружения при приемке товара ненадлежащего качества, оговаривается вопрос замены такого товара на качественный;

- отсутствует пункт 7.8, в котором прописаны сроки и ответственность Поставщика по компенсации расходов, связанных с уплатой штрафов по результатам налоговой проверки деятельности ООО «Глобал-Маркет» по нарушениям, осуществленным по вине Поставщика. А также в случае, если к ООО «Глобал-Маркет» будут предъявлены претензии, иски или возбуждены дела по уголовным или административным правонарушениям по поводу приобретения потребителями Товаров ненадлежащего качества (ненадлежащее качество возникло по причинам, за которые покупатель ответственности не несет), то Поставщик обязан урегулировать такие претензии и обеспечить судебную защиту, а также компенсировать понесенные ООО «Глобал-Маркет» расходы и убытки, связанные с данными ситуациями, в установленный срок;

- отсутствует пункт 10.2, согласно которому указано, что одностороннее расторжение договора поставки продовольственных товаров возможно в случаях существенного нарушения данного договора одной из сторон, а также прописаны данные случаи.

В договоре, заключенном между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп», каждая из сторон вправе расторгнуть данный договор, уведомив об этом другую сторону не менее чем за 7 (Семь) дней до предполагаемого срока.

Таким образом, в сравнении с договорами поставки продовольственных товаров, заключенными ООО «Глобал-Маркет» с поставщиками продовольственных товаров Томской области, в договоре, заключенном с ООО «Терминал-Групп», отсутствует ряд штрафных санкций, дополнительных расходов по определенным условиям договора, а также ряд конкретно установленных сроков, логистических требований, связанных с поставкой продовольственных товаров, что может давать преимущества ООО «Терминал-Групп» по сравнению с другими поставщиками продовольственных товаров Томской области, то есть в данном случае ООО «Терминал-Групп» и другие поставщики продовольственных товаров могут быть поставлены в неравное положение при поставке продовольственных товаров ООО «Глобал-Маркет».

На основании вышеизложенного, Приказом Томского УФАС России от 03.04.2017 № 59 было возбуждено дело № 04-10/46-17 по признакам нарушения ООО «Глобал-Маркет» (634021, г. Томск, ул. Кулагина, 6а, стр. 6) п.1 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

На заседание комиссии представитель ООО «Глобал-Маркет» пояснил, что ООО «Терминал-Групп» работает исключительно по своему типовому договору. Так, на этапе переговоров о заключении договора поставки ООО «Терминал-Групп» в письме от 07.02.2011 г. отказалось заключить договор поставки по типовой форме ООО «Глобал-Маркет», тогда 16.03.2011 г. в адрес ООО «Терминал-Групп» был направлен подписанный ООО «Глобал-Маркет» в редакции поставщика договор поставки от 15.03.2011 № 15/03/11 с просьбой ознакомиться с протоколом разногласий к данному договору. В свою очередь ООО «Терминал-Групп» отказалось подписывать и протокол разногласий, предложив рассмотреть вариант заключения дополнительных соглашений с учетом пожеланий торговой сети. Дополнительное соглашение № 1-3 к договору поставки от 15.03.2011 № 15/03/11 между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп» подписано 01 января 2015 г.

Также отношения между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп» регламентируются Инструкцией по доставке и приемке товара, которая была направлена ООО «Глобал-Маркет» и принята ООО «Терминал-Групп» к исполнению.

Таким образом, представитель ООО «Глобал-Маркет» настаивает на том, что договор поставки от 15.03.2011 № 15/03/11 в совокупности с дополнительными документами содержат ряд условий по поставке товара и ответственности юридического лица, содержащимися в типовом договоре поставки ООО «Глобал-Маркет».

Исследовав материалы дела, оценив доводы лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

ООО «Глобал-Маркет» со всеми поставщиками продовольственных товаров, зарегистрированными на территории Томской области, за исключением ООО «Терминал-Групп», заключен договор поставки продовольственных товаров по типовой форме торговой сети.

Также было установлено, что ООО «Глобал-Маркет», не смотря на предпринятую попытку заключить с ООО «Терминал-Групп» договор по своей типовой форме, а далее заключить к договору поставки от 15.03.2011 № 15/03/11 протокол разногласий с необходимыми условиями, подписало дополнительное соглашение № 1-3 к договору поставки от 15.03.2011 № 15/03/11 с ООО «Терминал-Групп» лишь 01 января 2015 г. В дополнительном соглашении № 1-3 был предусмотрен ряд условий об ответственности ООО «Терминал-Групп» и штрафных санкциях в случае их невыполнения, однако данный перечень не включает в себя ряд выявленных в ходе проведения проверки условий договора поставки продовольственных товаров, прописанных в пунктах 2.3, 4.1-4.3, 4.5, 5.1-5.8, 5.8.1, 7.8, 7.8.1, 10.2 типового договора торговой сети, предъявляемых к остальным поставщикам.

В дальнейшем ООО «Глобал-Маркет» не предприняло шагов по заключению дополнительных соглашений к

данному договору с условиями, выявленными в ходе проведения проверки в договорах поставки, заключенных с другими поставщиками продовольственных товаров, при этом поставив ООО «Терминал-Групп» и других поставщиков продовольственных товаров, зарегистрированных на территории Томской области, в неравное положение при поставке продовольственных товаров ООО «Глобал-Маркет».

В соответствии с п. 8 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под дискриминационными условиями понимаются 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.

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 13 Закона о регулировании торговой деятельности хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, запрещено создавать дискриминационные условия.

Согласно п. 8 ст. 2 Закона о регулировании торговой деятельности торговая сеть - совокупность двух и более торговых объектов, которые принадлежат на законном основании хозяйствующему субъекту или нескольким хозяйствующим субъектам, входящим в одну группу лиц в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции», или совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

При этом в соответствии с пунктом 4.1. ст. 1 Закона о регулировании торговой деятельности положения ст. 13 данного Федерального закона не распространяются на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, 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 четырехста миллионов рублей.

Изложенные обстоятельства подтверждаются следующими доказательствами.

Комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с п. 5.1 ст. 45 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» было принято решение провести обзор состояния конкуренции на рынке розничной реализации продовольственных товаров (Протокол заседания комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства от 08.06.2017).

Результатами обзора рынка розничной реализации продовольственных товаров подтверждено, что в понимании п. 8 ст. 2 Закона о регулировании торговой деятельности ООО «Глобал-Маркет» за период с 01.01.2017 г. по 08.06.2017 г. является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети на территориях г. Томска и г. Северска Томской области.

Так, по данным обзора состояния конкуренции на рынке розничной реализации продовольственных товаров по состоянию на 01.04.2017 г. ООО «Глобал-Маркет» на законном основании используются для осуществления предпринимательской деятельности, а именно розничной реализации товаров, следующие торговые объекты, используемые под единым коммерческим обозначением «ФУДcity»:

- гипермаркет ФУДcity (г. Томск, ул. Учебная, 48 д);
- гипермаркет ФУДcity (г. Томск, пр. Мира, 36);
- гипермаркет ФУДcity (г. Томск, ул. Беринга, 10);
- гипермаркет ФУДcity (г. Северск, ул. Курчатова, 11);
- гипермаркет ФУДcity (г. Северск, ул. Солнечная, 2 стр. 5/1).

При этом по информации, представленной ООО «Глобал-Маркет» (письмо от 15.02.2017 г. № 1-08/231), выручка данного хозяйствующего субъекта от реализации товаров за 2016 г. составила 2 553 320 465 руб., в связи с чем положения ст. 13 Закона о регулировании торговой деятельности распространяются на ООО «Глобал-Маркет».

Подтверждением наличия дискриминационных условий в договорах поставки продовольственных товаров, заключенных ООО «Глобал-Маркет» со всеми поставщиками продовольственных товаров Томской области по типовой форме торговой сети, в сравнении с договором поставки, заключенном между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп», являются результаты проведенного опроса хозяйствующих субъектов, зарегистрированных на территории Томской области и осуществляющих поставки продовольственных товаров в ООО «Глобал-Маркет» (далее – опрос поставщиков продовольственных товаров).

Так, согласно отчету по результатам опроса хозяйствующих субъектов, зарегистрированных на территории Томской области и осуществляющих поставки продовольственных товаров в ООО «Глобал-Маркет» (далее - отчет по результатам опроса поставщиков продовольственных товаров), был сделан вывод о том, что для ряда поставщиков продовольственных товаров, у которых договор поставки продовольственных товаров заключен по типовой форме ООО «Глобал-Маркет», условия данного договора являются либо полностью неприемлемыми, либо приемлемыми, но не в полной мере.

Максимальное количество нареканий вызывают условия пунктов 2.3, 5.5, 5.8.1, 7.8, 7.8.1, 10.2 типового договора ООО «Глобал-Маркет», которые часть респондентов считает наиболее дискриминационными и требующими

корректировки. При этом в совокупности 25,9% поставщиков продовольственных товаров признают, что хотя бы одно из рассматриваемых условий (пункты 2.3, 4.1-4.3, 4.5, 5.1-5.8, 5.8.1, 7.8, 7.8.1, 10.2) типового договора поставки продовольственных товаров ООО «Глобал-Маркет» может создавать дискриминационные условия и ставить поставщиков в неравное положение в сравнении с теми поставщиками, у которых данные условия не будут включены в договоры поставки, заключенные с ООО «Глобал-Маркет».

Также, исходя из результатов рассмотрения ответов поставщиков продовольственных товаров, было подтверждено не только то, что ряд условий типового договора является дискриминационным, а также то, что такие пункты типового договора, как 5.8.1, 7.8, 7.8.1, приводят к дополнительным расходам в деятельности поставщиков продовольственных товаров и в процессе взаимодействия с торговой сетью влекут за собой дополнительные издержки, тем самым влияя на положение данных поставщиков в сравнении с ООО «Терминал-Групп», которое по условиям договора от 15.03.2011 № 15/03/11 данные издержки не несет.

Таким образом, результаты опроса поставщиков продовольственных товаров подтверждают, что ООО «Глобал-Маркет» для ООО «Терминал-Групп» созданы ничем не обусловленные более выгодные условия осуществления предпринимательской деятельности по отношению к другим поставщикам продовольственных товаров, в связи с отсутствием в договоре поставки от 15.03.2011 № 15/03/11, заключенном между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп», вышеуказанных условий.

Доводы ООО «Глобал-Маркет» о том, что ООО «Терминал-Групп» является крупной оптовой компанией, которая реализует по договору поставки от 15.03.2011 № 15/03/11 не только продовольственные товары, но и большой перечень непродовольственных товаров, и работает данный поставщик исключительно по своему типовому договору не принимаются Комиссией во внимание. Так как ст. 13 Закона о регулировании торговой деятельности регулируется деятельность хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность по продаже именно продовольственных товаров посредством организации торговой сети и хозяйствующих субъектов, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, следовательно, отношения между поставщиками и торговой сетью по поставкам непродовольственных товаров в данном случае не рассматриваются. При этом ООО «Терминал-Групп» заключен договор поставки от 01.01.2016 г. № 5/8 с ООО «Счастье Есть» (торговая сеть), предметом которого также является поставка продовольственных товаров, не по типовой форме поставщика. Необходимо также отметить, что в приложениях к пояснению ООО «Терминал-Групп» от 31.05.2017 г. на определение об отложении дела № 04-10/46-17 от 24.04.2017 г. среди представленных копий договоров на поставку продовольственных товаров, заключенных между ООО «Терминал-Групп» и торговыми сетями, договор, заключенный с ООО «Счастье Есть», отсутствует. В связи с чем довод ООО «Глобал-Маркет» о том, что ООО «Терминал-Групп» работает исключительно по своему типовому договору также является недостоверным.

В ходе рассмотрения дела изначально проводилось сравнение условий договора поставки от 15.03.2011 № 15/03/11, заключенного между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп», с условиями договоров поставки продовольственных товаров, заключенных ООО «Глобал-Маркет» со всеми поставщиками продовольственных товаров, зарегистрированными на территории Томской области, по типовой форме торговой сети.

При этом, исходя из перечня поставщиков продовольственных товаров, представленного ООО «Глобал-Маркет» в разрезе групп поставляемых товаров (письмо ООО «Глобал-Маркет» от 15.02.2017 г. № 1-08/231), можно констатировать, что каждая отдельная группа продовольственных товаров поставлялась в ООО «Глобал-Маркет» различными поставщиками.

В отчете по результатам опроса поставщиков продовольственных товаров был сделан вывод о том, что ООО «Терминал-Групп», поставляя товары из указанных групп товаров, является конкурентом тем поставщикам, которые также поставляют продовольственные товары из группы товаров, поставляемых ООО «Терминал-Групп». Так, например, поставляя товар из группы «Гастрономия мясная» ООО «Терминал-Групп» является конкурентом АО «Сибирская Аграрная Группа Мясопереработка», ООО «Фабрикантъ», ООО «Межеиновская птицефабрика», ООО «Мясной городок»; поставляя товар из группы «Гастрономия рыбная» ООО «Терминал-Групп» является конкурентом ООО «Арион», ООО «Авангард», ООО «БАЛТИЙСКИЙ БЕРЕГ-Сибирь», ООО «Бриз» и т.д. Тем самым ООО «Терминал-Групп» является конкурентом всем указанным в отчете по результатам опроса поставщиков продовольственных товаров поставщикам продовольственных товаров в разрезе каждой отдельной группы товаров.

Вместе с тем, всеми поставщиками продовольственных товаров, зарегистрированными на территории Томской области, за исключением ООО «Терминал-Групп», договоры поставки продовольственных товаров заключены по типовой форме ООО «Глобал-Маркет» (подтверждается письменными пояснениями по обстоятельствам дела № 04-10/46-17 ООО «Глобал-Маркет» от 31.05.2017 г.). Следовательно, изначально условия типовой формы договора поставки продовольственных товаров ООО «Глобал-Маркет» являются одинаковыми для поставщиков любой группы продовольственных товаров, за исключением ООО «Терминал-Групп», поставляющего товар из этих же товарных групп. В связи с чем Комиссия посчитала корректным сравнение условий договора поставки от 15.03.2011 № 15/03/11 с договорами поставки продовольственных товаров, заключенных ООО «Глобал-Маркет» с остальными поставщиками Томской области.

В связи с вышеизложенным, довод ООО «Глобал-Маркет» о том, что сравнение условий договора поставки от 15.03.2011 № 15/03/11, заключенного с ООО «Терминал-Групп», проводилось с условиями договоров, заключенных по типовой форме торговой сети с хозяйствующими субъектами, поставляющими в ООО «Глобал-

Маркет» продовольственные товары из разных товарных групп, вследствие чего ООО «Терминал-Групп» и данные поставщики не являются конкурентами и не могут быть оценены в сравнении друг с другом, не подтверждается.

Также необходимо отметить, что, не смотря на то, что внести изменения в договор поставки продовольственных товаров путем подписания с ООО «Глобал-Маркет» протокола разногласий по рассматриваемым условиям смогли 11 поставщиков (11% от общего количества поставщиков), при этом условия поставщика зачастую принимались частично, по результатам опроса поставщиков продовольственных товаров было установлено, что для 18,5% опрошенных поставщиков возможность отклонить либо скорректировать невыгодные условия поставки продовольственных товаров отсутствовала. Данный факт связан с отказом ООО «Глобал-Маркет» в подписании протокола разногласий.

По результатам опроса поставщиков продовольственных товаров также было установлено, что в ответ на предложение, адресованное в ООО «Глобал-Маркет» заключить договор поставки продовольственных товаров по типовой форме поставщика 13% хозяйствующих субъектов утверждают, что получили отказ, выдвинув это предложение.

Таким образом, довод ООО «Глобал-Маркет» о том, что именно поставщик является инициатором заключения договора и лицом, предлагающим условия договора поставки, согласно ст. 443 Гражданского Кодекса Российской Федерации во взаимоотношениях с ООО «Глобал-Маркет» не подтверждается.

Комиссией не принимается и довод ООО «Глобал-Маркет», о том, что дополнительно отношения по поставке продовольственных товаров между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп» урегулированы Инструкцией по доставке и приемке товара от 03.02.2012 г., которая ООО «Терминал-Групп» принята к исполнению 03.02.2012 г., однако не поименована в заключенном между «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп» договоре поставки.

Также, не смотря на то, что Инструкция по доставке и приемке товара включает в себя положения, аналогичные содержанию раздела 5 (условия пунктов 5.1 – 5.8) и Приложения № 7 типового договора ООО «Глобал-Маркет», т.е. закрепляет порядок приемки товара, а также логистические требования к доставке товара, а также содержит положения, аналогичные п. 4.5, 7.8, 7.8.1 типового договора торговой сети, ряд условий данной Инструкции противоречит условиям заключенного между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп» договора поставки от 15.03.2011 № 15/03/11.

Так, п. 15 Инструкции по доставке и приемке товара содержит следующее условие: «Если во время или после приемки Товара обнаружится, что его качество, количество, комплектность, маркировка, тара или упаковка не соответствуют требованиям стандартов, техническим условиям, требованиям настоящего Договора либо данным, указанным в маркировке и сопроводительных документах, равно как и Товар с истекшим сроком годности, или сроком годности, не соответствующим договоренности сторон, Покупатель вправе отказаться от несоответствующей части Товара, а Поставщик обязуется принять и вывезти этим же рейсом поставки несоответствующей указанным требованиям Товар, но не позднее 7 суток с даты получения требования Покупателя. При возврате Товара Поставщик возмещает Покупателю расходы за хранение из расчета 1200 (одна тысяча двести) рублей, включая НДС, за 1 кв. м.занимаемой площади за каждый день хранения с даты приемки Товара в г. Томске (г. Северске). Обмен Товара запрещен».

При этом в упомянутом пункте Инструкции по доставке и приемке товара идет ссылка на требования Договора, однако условия договора, заключенного между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп», указывают на обратное, т.е. в случае обнаружения Покупателем при приемке товара ненадлежащего качества, Покупатель обязан вернуть Поставщику товар ненадлежащего качества для решения вопроса о замене товара на качественный (пункт 3.3 договора поставки от 15.03.2011 № 15/03/11).

Согласно п. 18 Инструкции по доставке и приемке товара в случае противоречия настоящей Инструкции условиям Договора поставки, применению подлежит Инструкция, однако представитель ООО «Глобал-Маркет» на заседании комиссии подтвердил обратное, т.е. в случае возникновения судебного спора с ООО «Терминал-Групп» действия договора поставки будут в приоритете перед Инструкцией по доставке и приемке товара.

По информации ООО «Глобал-Маркет» ответственность за несоблюдение Инструкции по доставке и приемке товара установлена в самой Инструкции, а в случае, если вопрос об ответственности и мерах принуждения не установлен Инструкцией по доставке и приемке товара применяются нормы о гражданской ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В самой Инструкции по доставке и приемке товара отсутствует ответственность за несоблюдение ее условий и меры по понуждению к ее исполнению.

При этом по данным ООО «Глобал-Маркет» перечень поставщиков продовольственных товаров, подписавших Инструкции по доставке и приемке товара ограничен (15 из 98 хозяйствующих субъектов), а понуждать к ее подписанию в соответствии с законом запрещено.

Таким образом, Инструкция по доставке и приемке товара хоть и содержит ряд рассматриваемых на дискриминационные условия положений, однако не является документом, обязательным к исполнению, и противоречит условиям заключенного между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп» договора поставки от 15.03.2011 № 15/03/11, является внутренним документом.

Согласно ст. 450 Гражданского Кодекса Российской Федерации изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Помимо дополнительного соглашения № 1-3 к договору поставки от 15.03.2011 № 15/03/11, не включающего в себя ряд выявленных в ходе проведения проверки условий договора поставки продовольственных товаров, прописанных в пунктах 2.3, 4.1-4.3, 4.5, 5.1-5.8, 5.8.1, 7.8, 7.8.1, 10.2 типового договора торговой сети, между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп» никаких дополнительных соглашений к указанному договору поставки не заключено.

Учитывая вышеизложенные фактические и правовые обстоятельства, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Глобал-Маркет» (ИНН 7017276810), создав дискриминационные условия в договорах поставки продовольственных товаров, при которых хозяйствующие субъекты - поставщики продовольственных товаров Томской области поставлены в неравное положение, нарушило п.1 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», согласно которого хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, запрещается создавать дискриминационные условия, определяемые в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции».

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ст. 41, ч. 1 ст. 49, ст. 50 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Глобал-Маркет» (ИНН 7017276810, адрес: 634021, г. Томск, ул. Кулагина, 6а, стр. 6) нарушившим п.1 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», согласно которого хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, запрещается создавать дискриминационные условия, определяемые в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции».

2. Выдать предписание об устранении нарушения ООО «Глобал-Маркет» (ИНН 7017276810).

3. Материалы дела передать уполномоченному лицу для решения вопроса о привлечении ООО «Глобал-Маркет» (ИНН 7017276810) и должностных лиц ООО «Глобал-Маркет» (ИНН 7017276810) к административной ответственности за создание дискриминационных условий.

Председатель Комиссии

И.В. Бутенко

Члены комиссии

А.Г. Гвоздева

Р.Э. Третьякова

А.В. Брюханова

ПРЕДПИСАНИЕ

18 октября 2017 года

г.

Т О М С К

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя комиссии — Бутенко И.В. – заместитель руководителя – начальника отдела контроля монополистической деятельности, членов комиссии: Гвоздевой А.Г.

главного специалиста-эксперта отдела экономического анализа, Третьяковой Р.Э. - специалиста-эксперта отдела экономического анализа, Брюхановой А.В. - специалиста-эксперта отдела экономического анализа,

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 18.10.2017 г. по делу № 04-10/46-17 о нарушении ООО «Глобал-Маркет» (ИНН 7017276810, 634021, г. Томск, ул. Кулагина, 6а, стр. 6) п. 1 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Глобал-Маркет» (ИНН 7017276810) в срок до 18.01.2018 г. прекратить нарушение п. 1 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», которого хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, запрещается создавать дискриминационные условия, определяемые в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции».
2. В срок до 18.01.2018 г. привести условия договора поставки от 15.03.2011 № 15/03/11, заключенного между ООО «Глобал-Маркет» и ООО «Терминал-Групп», в соответствии с требованиями п. 1 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», при этом, условия данного договора не должны ставить хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.
3. Об исполнении настоящего предписания сообщить в Томское УФАС России в течении 5 дней по истечении установленного срока исполнения предписания.

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

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

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

Председатель Комиссии

И.В. Бутенко

Члены комиссии

А.Г. Гвоздева

Р.Э. Третьякова

А.В. Брюханова