

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 № 04-10/47-17 по признакам нарушения ООО «Инвест Ресторация» (ИНН 7017178115, 634062, г. Томск, Иркутский тракт, 96А) 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 «Инвест Ресторация» А. по доверенности от 11.09.2017 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 А. В. Дворковича на основании приказа Томского УФАС России от 02.02.2017 г. № 24 «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 «Инвест Ресторация». В ходе проведения проверки была осуществлена работа по оценке договоров, заключенных между ООО «Инвест Ресторация» 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 № 12 от 01.03.2017 г. было выявлено следующее.

В договоре поставки от 01.01.2009 г. № ИР/78, заключенном между ООО «Инвест Ресторация» и ООО «Терминал-Групп», отсутствуют следующие важные пункты, предусмотренные в типовом договоре поставки продовольственных товаров № М- (далее типового 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 «Инвест Ресторация» в конкретные сроки по установленному образцу (Приложение № 3 к типовому договору), а также условия отказа ООО «Инвест Ресторация» 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 01.01.2009 г. № ИР/78 не предъявляются.

Также в договоре поставки от 01.01.2009 г. № ИР/78 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 «Инвест Ресторация» 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 «Инвест Ресторация». При этом при возврате Товара Поставщик возмещает ООО «Инвест Ресторация» 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 01.01.2009 г. № ИР/78, заключенного между ООО «Инвест Ресторация» 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 «Инвест Ресторация» по нарушениям, осуществленным по вине Поставщика. А также в случае, если к ООО «Инвест Ресторация» 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 «Инвест Ресторация» расходы и убытки, связанные с данными ситуациями, в установленный срок;

- отсутствует пункт 7.8.1, которым установлено, что в случае, если по вине Поставщика в адрес ООО «Инвест Ресторация» предъявлено требование ФНС, согласно которому Поставщик не отразил в Декларации по НДС в разделе «Книга Продаж» счета-фактуры, предъявленные ООО «Инвест Ресторация», с обязательным совпадением номеров и сумм, Поставщик, на основании претензии обязан возместить ООО «Инвест Ресторация» предъявленную сумму входного НДС, а также штраф в размере 20% от неотраженной Поставщиком в Книге Продаж суммы;

- 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 «Инвест Ресторация» 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 «Инвест Ресторация» 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 «Инвест Ресторация».

На основании вышеизложенного, Приказом Томского УФАС России от 03.04.2017 № 60 было возбуждено дело № 04-10/47-17 по признакам нарушения ООО «Инвест Ресторация» (634062, г. Томск, Иркутский тракт, 96А) 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 «Инвест Ресторация» 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 10.12.2008 г. отказалось заключить договор поставки по типовой форме ООО «Инвест Ресторация», тогда 12.01.2009 г. в адрес ООО «Терминал-Групп» был направлен подписанный ООО «Инвест Ресторация» в редакции поставщика договор поставки от 01.01.2009 г. № ИР/78 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 № 1-2015 к договору поставки от 01.01.2009 № ИР/78 между ООО «Инвест Ресторация» и ООО «Терминал-Групп» подписано 01 января 2015 г.

Также отношения между ООО «Инвест Ресторация» и ООО «Терминал-Групп» регламентируются Инструкцией по доставке и приемке товара, которая была направлена ООО «Инвест Ресторация» и принята ООО «Терминал-Групп» к исполнению 14.03.2012 г.

Таким образом, представитель ООО «Инвест Ресторация» настаивает на том, что договор поставки от 01.01.2009 № ИР/78 в совокупности с дополнительными документами содержат ряд условий по поставке товара и ответственности юридического лица, содержащимися в типовом договоре поставки ООО «Инвест Ресторация».

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

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

Также было установлено, что ООО «Инвест Ресторация», не смотря на предпринятую попытку заключить с ООО «Терминал-Групп» договор по своей типовой форме, а далее заключить к договору поставки от 01.01.2009 № ИР/78 протокол разногласий с частью рассматриваемых условий, подписало дополнительное соглашение № 1-

2015 к договору поставки от 01.01.2009 № ИР/78 с ООО «Терминал-Групп» лишь 01 января 2015 г. В дополнительном соглашении № 1-2015 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 «Инвест Ресторация» 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 «Инвест Ресторация».

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 четыреста миллионов рублей, а также хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность посредством организации торговой сети, совокупная выручка от реализации товаров которых в рамках одной торговой сети за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей.

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 «Инвест Ресторация» 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 «Инвест Ресторация» на законном основании используются для осуществления предпринимательской деятельности, а именно розничной реализации товаров, следующие торговые объекты, используемые под единым коммерческим обозначением «Абрикос»:

- универсам «Абрикос» (г. Томск, ул. 30 лет Победы, 7);
- универсам «Абрикос» (г. Северск, пр. Коммунистический, 143).

При этом по информации, представленной ООО «Инвест Ресторация» (письмо от 15.02.2017 г. № 1-08/48), выручка данного хозяйствующего субъекта от реализации товаров за 2016 г. составила 638 151 947 руб., в связи с чем положения ст. 13 Закона о регулировании торговой деятельности распространяются на ООО «Инвест Ресторация».

Подтверждением наличия дискриминационных условий в договорах поставки продовольственных товаров, заключенных ООО «Инвест Ресторация» со всеми поставщиками продовольственных товаров Томской области по типовой форме торговой сети, в сравнении с договором поставки, заключенном между ООО «Инвест Ресторация» и ООО «Терминал-Групп», являются результаты проведенного опроса хозяйствующих субъектов, зарегистрированных на территории Томской области и осуществляющих поставки продовольственных товаров в ООО «Инвест Ресторация» (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 «Инвест Ресторация» (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 «Инвест Ресторация», 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 «Инвест Ресторация», которые часть респондентов считает наиболее дискриминационными и требующими корректировки. При этом в совокупности 30,8% 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 «Инвест Ресторация» 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 «Инвест Ресторация».

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 поставки от 01.01.2009 № ИР/78 данные издержки не несет.

Таким образом, результаты опроса поставщиков продовольственных товаров подтверждают, что ООО «Инвест Ресторация» 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 01.01.2009 № ИР/78, заключенном между ООО «Инвест Ресторация» и ООО «Терминал-Групп», вышеуказанных условий.

Доводы ООО «Инвест Ресторация» о том, что ООО «Терминал-Групп» является крупной оптовой компанией, которая реализует по договору поставки от 01.01.2009 № ИР/78 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 № 04-10/47-17 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 «Инвест Ресторация» 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 01.01.2009 № ИР/78, заключенного между ООО «Инвест Ресторация» и ООО «Терминал-Групп», с условиями договоров поставки продовольственных товаров, заключенных ООО «Инвест Ресторация» 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 «Инвест Ресторация» в разрезе групп поставляемых товаров (письмо ООО «Инвест Ресторация» от 15.02.2017 г. № 1-08/48), можно констатировать, что каждая отдельная группа продовольственных товаров поставлялась в ООО «Инвест Ресторация» 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 «Межениновская птицефабрика», ООО «ГАММА», ООО «Радуга»; поставляя товар из группы «Гастрономия рыбная» ООО «Терминал-Групп» является конкурентом ООО «Авангард», ИП Репко В.Н. и т.д. Тем самым ООО «Терминал-Групп» является конкурентом 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», ОАО «Томское пиво» договоры поставки продовольственных товаров заключены по типовой форме ООО «Инвест Ресторация» (подтверждается письменными пояснениями по обстоятельствам дела № 04-10/47-17 ООО «Инвест Ресторация» от 31.05.2017 г.). Следовательно, изначально условия типовой формы договора поставки продовольственных товаров ООО «Инвест Ресторация» 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 01.01.2009 № ИР/78 с договорами поставки продовольственных товаров, заключенных ООО «Инвест Ресторация» с остальными поставщиками Томской области.

В связи с вышеизложенным, довод ООО «Инвест Ресторация» о том, что сравнение условий договора поставки от 01.01.2009 № ИР/78, заключенного с ООО «Терминал-Групп», проводилось с условиями договоров, заключенных по типовой форме торговой сети с хозяйствующими субъектами, поставляющими в ООО «Инвест Ресторация» 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 «Инвест Ресторация» протокола разногласий по рассматриваемым условиям смогли 6 поставщиков (13% от общего количества поставщиков), при этом условия поставщика зачастую принимались частично, по результатам опроса поставщиков продовольственных товаров было установлено, что для 19,2% опрошенных поставщиков возможность отклонить либо скорректировать невыгодные условия поставки продовольственных товаров отсутствовала. Данный факт, в том числе связан с отказом ООО «Инвест Ресторация» в подписании протокола разногласий.

По результатам опроса поставщиков продовольственных товаров также было установлено, что в ответ на предложение, адресованное в ООО «Инвест Ресторация» заключить договор поставки продовольственных товаров по типовой форме поставщика 15,4% хозяйствующих субъектов утверждают, что получили отказ, выдвинув это предложение.

Таким образом, довод ООО «Инвест Ресторация» 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 «Инвест Ресторация» не подтверждается.

Комиссией не принимается и довод ООО «Инвест Ресторация», о том, что дополнительно отношения по поставке продовольственных товаров между ООО «Инвест Ресторация» и ООО «Терминал-Групп» урегулированы Инструкцией по доставке и приемке товара от 01.03.2012 г., которая ООО «Терминал-Групп» принята к исполнению 14.03.2012 г., однако не поименована в заключенном между ООО «Инвест Ресторация» и ООО «Терминал-Групп» договоре поставки.

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 «Инвест Ресторация», 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 «Инвест Ресторация» и ООО «Терминал-Групп» договора поставки от 01.01.2009 № ИР/78.

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 «Инвест Ресторация» 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 01.01.2009 № ИР/78).

Согласно п. 18 Инструкции по доставке и приемке товара в случае противоречия настоящей Инструкции условиям Договора поставки, применению подлежит Инструкция.

По информации ООО «Инвест Ресторация» 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 «Инвест Ресторация» перечень поставщиков продовольственных товаров, подписавших Инструкцию по доставке и приемке товара ограничен (10 из 46 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 «Инвест Ресторация» и ООО «Терминал-Групп» договора

поставки от 01.01.2009 № ИР/78, 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 № 1-2015 к договору поставки от 01.01.2009 № ИР/78, 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 «Инвест Ресторация» 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 «Инвест Ресторация» (ИНН 7017178115), 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 «Инвест Ресторация» (ИНН 7017178115, 634062, г. Томск, Иркутский тракт, 96А) 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 «Инвест Ресторация» (ИНН 7017178115).

3. Материалы дела передать уполномоченному лицу для решения вопроса о привлечении ООО «Инвест Ресторация» (ИНН 7017178115) и должностных лиц ООО «Инвест Ресторация» (ИНН 7017178115) 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

Т О М С К

г.

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 № 04-10/47-17 о нарушении ООО «Инвест Ресторация» (ИНН 7017178115, 634062, г. Томск, Иркутский тракт, 96А) 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 «Инвест Ресторация» (ИНН 7017178115) 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 01.01.2009 № ИР/78, заключенного между ООО «Инвест Ресторация» и ООО «Терминал-Групп», в соответствие 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