

РЕШЕНИЕ

по делу № 16-05-13-04/230

гор. Волгоград

Резолютивная часть решения оглашена 13 сентября 2016 года

В полном объёме решение изготовлено 23 сентября 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области по рассмотрению дела № 16-05-13-04/230 о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

<...>,

рассмотрев дело № 16-05-13-04/230 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Радеж» (ИНН 3444110811; ОГРН 1033400342876; КПП 344301001; дата присвоения ОГРН 11.11.2003; место нахождения юридического лица – Нефтяников проезд, д. 9, г. Волгоград, Волгоградская область, 400075) подпункта «б» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (в ред., действующей до вступления в силу Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ), выразившегося в нарушении антимонопольных правил для хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность путём нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования,

в присутствии на заседании комиссии представителя ООО «Радеж» (ответчика по делу) – <...>, по доверенности от <...>,

в отсутствие представителей комитета тарифного регулирования Волгоградской области (лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах), извещённого надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление о вручении № 40000501491053),

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства послужили результаты плановой выездной проверки, проведённой инспекцией Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (акт проверки № 112 от 23.12.2015) при проведении которой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства ООО «Радеж».

Как следует из акта плановой выездной проверки, инспекцией сделан вывод о наличии признаков нарушения подп. «б» п. 1 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (в ред., действующей до вступления в силу Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ) (далее – Закон о торговле) в действиях проверяемого лица, выразившегося в установлении розничной торговой надбавки на кашу «ОвёсГрушаБанан» 250 г. (наименование поставщика – ООО «НЕО-ТРЕЙД») в период с 16.06.2015 по 01.07.2015 более 20 процентов к свободным (отпускным) ценам.

В соответствии с п. 2 ст. 22 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган выявляет нарушения антимонопольного законодательства, принимает меры по прекращению нарушения антимонопольного законодательства и привлекает к ответственности за такие нарушения.

Антимонопольный орган возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства (п. 1 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции).

Согласно ч. 1 ст. 39 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания.

Согласно 16 Закона о торговле государственный контроль (надзор) за соблюдением антимонопольных правил и требований, предусмотренных статьями 13 – 15 названного Закона, проводится федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальными органами (часть 2); указанный федеральный орган исполнительной власти и его территориальные органы при выявлении нарушений антимонопольных правил и требований, предусмотренных статьями 13 – 15 данного Закона, принимают меры в соответствии с Законом о защите конкуренции. (Аналогичные правила установлены ст. 16 Закона о торговле в ред. Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ).

Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области № 101 от 18.05.2016 возбуждено дело № 16-05-13-04/230 по признакам нарушения ООО «Радеж» п. 1 ч. 1 ст. 13 Закона о торговле.

Определением от 19.05.2016 дело о нарушении антимонопольного законодательства назначено к рассмотрению на 31.05.2016.

У ответчика запрошены сведения о закупках ООО «Радеж» каши Нестле «ОвёсГрушаБанан» 250 г. в период с 01.05.2015 по 02.07.2015 с указанием поставщика, даты поставки, количества поставленного товара по каждой закупке; цен поставок (с НДС / без НДС), с приложением товарных накладных по каждой закупке; сведения в письменной форме об общем количестве реализованного товара – каши Нестле «ОвёсГрушаБанан» 250 г. в период с 16.06.2015 до 01.07.2015; письменные сведения о розничных ценах продажи каши Нестле «ОвёсГрушаБанан» 250 г. в период с 01.05.2015 по 02.07.2015, с указанием даты начала и окончания действия розничной цены, наименования магазинов, в которых осуществлялась реализация указанного товара.

Антимонопольным органом у ООО «Нестле» запрошены сведения о размере свободных оптовых (отпускных) цен (без учёта НДС) на продукцию детского питания – «Каша сухая молочная «Нестле» овсяная с грушей и бананом, 250 г.», производитель (изготовитель) ООО «Нестле Россия», применяемых в период с 01.06.2015 по 31.07.2015 (при изменении цены – указать временной интервал, в период которого действовала данная цена); сведения о наличии либо отсутствии договоров поставки товара, указанного в пункте 1 настоящего запроса, между ООО «Нестле Россия» и ООО «Нео-Трейд» (346800, Ростовская обл., Мясниковский район, Юго-Восточная промзона, 10; ИНН 6168913763, КПП 344343001), с приложением копий договоров (при их наличии); перечень хозяйствующих субъектов, в отношении которых ООО «Нестле Россия» осуществлялась поставка товара, указанного в пункте 1 настоящего запроса, в период с 01.05.2015 по 30.06.2015.

При рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах определением от 07.07.2016 комиссией привлечён комитет тарифного регулирования Волгоградской области, у которого, в частности, запрошена копия акта № 03-09/15-123 плановой документарной проверки соблюдения обязательных требований к порядку ценообразования и правильности применения предельных розничных надбавок на детское питание (включая пищевые концентраты) территории Волгоградской области ООО «Радеж», ИНН 3444110811 от 21.09.2015, с приложением всех изменений, внесённых в указанный акт проверки; копии документов, обосновывающих выводы акта проверки, о превышении ООО «Радеж» предельных розничных торговых надбавок на продукт «Нестле» каша овес/груша/банан»; копию запроса Комитета тарифного регулирования от 01.09.2015 № 030/2981 в адрес ООО «НЕО-ТРЕЙД» и поступившего ответа на указанный запрос.

По результатам рассмотрения имеющихся материалов, изучения обстоятельства дела, с учётом представленных доводов ответчика по делу, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы России по Волгоградской области приходит к следующим выводам.

Согласно подп. «б» п. 1 ч. 1 ст. 13 Закона о торговле (в редакции, действовавшей до вступления в силу Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ) 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, в том числе нарушать установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

Согласно ст. 424 ГК РФ в предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами.

Указом Президента РФ от 28.02.1995 № 221 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» установлено, что Правительство Российской Федерации определяет с учетом норм, установленных законодательными актами Российской Федерации, и утверждает перечни продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, цены (тарифы) на которые на внутреннем рынке Российской Федерации подлежат государственному регулированию Правительством Российской Федерации, федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации (пункт 1).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 07.03.1995 № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» утвержден перечень услуг транспортных, снабженческо-сбытовых и торговых организаций, по которым органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок, в который входят торговые надбавки к ценам на продукты детского питания (включая пищевые концентраты).

Пунктом 5 названного постановления установлено, что органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, для которых в федеральном бюджете предусматривается финансовая поддержка, регулируют цены (тарифы) на продукцию производственно-технического назначения, товары народного потребления и услуги, на которые государственное регулирование цен (тарифов) на

внутреннем рынке Российской Федерации осуществляют органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, а также тарифы и надбавки на услуги транспортных, снабженческо-сбытовых и торговых организаций, по которым органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок, по согласованию с соответствующими федеральными органами исполнительной власти.

В соответствии с п. 1 постановления Главы Администрации Волгоградской обл. от 01.02.2002 № 80 «О предельных размерах розничных торговых надбавок на детское питание» предельный размер розничных торговых надбавок установлен в размере 20 процентов к свободным оптовым (отпускным) ценам предприятия-изготовителя (без учета НДС) или импортера на продукты детского питания (включая пищевые концентраты), реализуемые всеми организациями независимо от организационно-правовых форм и форм собственности, а также физическими лицами без образования юридического лица.

Продукты детского питания в соответствии с п. 9 ст. 2 Закона о торговле признаются продовольственными товарами.

Антимонопольным органом установлено, что ООО «Радеж», являясь коммерческой организацией, осуществляет приносящую доход деятельность по розничной торговле промышленными и продовольственными товарами, отвечает признакам хозяйствующего субъекта (п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

В соответствии с п. 8 ст. 2 Закона о торговле торговой сетью признаётся 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. В период с 01.01.2014 по 31.08.2015 на территории Волгоградской области под общим управлением ООО «Радеж» имелось 136 торговых объектов под единым коммерческим обозначением «Радеж» (совокупность указанных объектов отвечает признакам торговой сети).

ООО «Радеж» посредством организации торговой сети осуществляет реализацию продуктов, предназначенных для детского питания (соки, пюре, молочные смеси и т.д.), в магазинах, расположенных на территории Волгоградской области.

Таким образом, на ООО «Радеж» распространяется действие запрета, предусмотренного подп. «б» п. 1 ч. 1 ст. 13 Закона о торговле.

Предприятием-изготовителем товара «каша сухая молочная «Нестле» овсяная с грушей и бананом, 250 г.» выступает ООО «Нестле Россия», которое письмом от 31.05.2016 исх. № 02/31052016 представило информацию о том, что оптовой отпускной ценой изготавливаемой и поставляемой ООО «Нестле Россия» названного товара в период с 01.06.2015 по 31.07.2015 считается цена, указанная в представленном Прайс-листе компании от 29.05.2015. Из указанного Прайс-листа следует, что цена данного товара за короб (без НДС, руб.) составляет 915,21 руб. (единиц в коробе – 9). Свободная оптовая (отпускная) цена предприятия-изготовителя за единицу товара «каша сухая молочная «Нестле» овсяная с грушей и бананом, 250 г.» составила 101,69 руб. (без НДС).

Таким образом, с учётом предельной надбавки 20% максимальная розничная цена на данный товар составляет 122,03 руб. (без НДС) или 134,23 руб. (с НДС).

В рамках проведения плановой выездной проверки инспекцией Волгоградского УФАС России установлено, что ООО «Радеж» приобрело у ООО «НЕО-ТРЕЙД» молочную детскую кашу «каша сухая молочная «Нестле» овсяная с грушей и бананом, 250 г.» по цене 78,69 руб. (без НДС) за штуку, что подтверждается товарной накладной № 44065 от 16.06.2015.

Согласно представленным ООО «Радеж» сведениями о розничных ценах продажи каши «Нестле» овёс/груша/банан 250 гр. в торговой сети ООО «Радеж» в период с 01.05.2016 по 01.07.2015 розничная цена данного товара составляла 129,9 руб. (с НДС 10%).

Поскольку в период с 01.05.2016 до 01.07.2016 фактическая розничная торговая надбавка применялась ООО «Радеж» в размере не превышающем 20 процентов к свободным оптовым (отпускным) ценам предприятия-изготовителя (без учета НДС) комиссия приходит к выводу об отсутствии нарушения подп. «б» п. 1 ч. 1 ст. 13 Закона о торговле в действиях ООО «Радеж» при установлении розничной торговой надбавки на кашу «ОвёсГрушаБанан» 250 г. в период с 16.06.2015 по 01.07.2015.

Вместе с тем, при рассмотрении настоящего дела в действиях (бездействии) ответчика по делу обнаружены признаки иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого было возбуждено дело (нарушение подп. «б» п. 1 ч. 1 ст. 13 Закона о торговле, выразившееся в установлении розничной торговой надбавки на кашу «Нестле» мультизлаки яблоко/банан и пюре грушевое «Спелёнок» 80 г. в период с 01.03.2015 по 31.07.2015 более 20 процентов к свободным (отпускным) ценам), о чём комиссией вынесено определение от 07.07.2016.

Как следует из информации, представленной комиссии антимонопольного органа комитетом тарифного регулирования Волгоградской области, цена предприятия-изготовителя на товар «каша «Нестле» мультизлаки яблоко/банан» в период с 01.03.2015 до 16.03.2015 составляла 95,93 руб. за единицу (без НДС). Данный факт подтверждается информацией, содержащейся в письме ООО «НЕО-ТРЕЙД» от 09.09.2015 исх. № 370.

Таким образом, с учётом предельной надбавки 20% максимальная розничная цена на товар «каша «Нестле» мультизлаки яблоко/банан» составляет 115,12 руб. (без НДС).

Вместе с тем, фактическая розничная цена, по которым ООО «Радеж» в данный период времени реализовывалась «каша «Нестле» мультизлаки яблоко/банан», закупленная у ООО «НЕО-ТРЕЙД» (товарные накладные № 13514 от 03.03.2015; № 14804 от 06.03.2015; № 16798 от 13.03.2015; № 17731 от 17.03.2015), составила 118,09 руб. за единицу (без НДС), что подтверждается письмом ООО «Радеж» в адрес комитета тарифного регулирования Волгоградской области от 08.09.2015.

Комиссия учитывает, что факт реализации продукта питания «каша «Нестле» мультизлаки яблоко/банан» по цене 112,73 руб. (без НДС), указанной ответчиком при рассмотрении дела, подтверждён не был.

При рассмотрении дела также установлено, что ОАО «Сады Придонья» является изготовителем продукта детского питания «пюре грушевое «Спелёнок» 80 г.», которое изготовитель реализовывал напрямую без посредников.

Согласно товарной накладной № П000052474 от 27.03.2015 цена изготовителя на указанный продукт составляла 16,82 руб. без НДС.

Таким образом, с учётом предельной надбавки 20% максимальная розничная цена на

данный товар составляет 20,18 руб. (без НДС).

При этом, ООО «Радеж» реализовывало «пюре грушевое «Спелёнок» 80 г.» по цене 24,36 руб. за единицу без НДС, что подтверждается имеющимися в материалах дела сведениями о розничных ценах ООО «Радеж» за период с 01.03.2015 – 31.07.2015 на данный продукт детского питания.

В материалах дела имеется переписка между комитетом тарифного регулирования Волгоградской области и ООО «Радеж», которая позволяет сделать вывод о том, что последнее фактически признало факт превышения торговых надбавок (каша «Нестле» мультизлаки / яблоко / банан, пюре грушевое «Спелёнок») и предприняло меры к его устранению (письмо ООО «Радеж» в адрес комитета тарифного регулирования Волгоградской области от 20.11.2015 № б/н с приложениями).

Таким образом, из материалов дела следует, что розничные цены на продукты детского питания сформированы ООО «Радеж» с нарушением действующего законодательства. За период с 01.03.2015 по 31.07.2015 обществом допущено отклонение от предельной розничной надбавки (20 %) на следующие продукты, предназначенные для детского питания: «Нестле» каша мультизлаки яблоко/банан; «Спелёнок» пюре грушевое 80 г.

Данные обстоятельства подтверждаются, в том числе, актом № 03-09/15-123 от 21 сентября 2015 года (с учётом изменений в акт от 22 сентября 2015 г.) и иными материалами плановой документарной проверки, проведённой комитетом тарифного регулирования Волгоградской области; материалами проверки, проведённой инспекцией антимонопольного органа, письмом дистрибьютора (официального поставщика) ООО «Нестле Россия» - ООО «НЕО-ТРЕЙД» от 09.09.2015 № 370; письмом ООО «Радеж» от 08.09.2015 № б/н, в котором представлены сведения о фактических розничных ценах, по которым реализовывались продукты детского питания, закупленные ООО «Радеж» у ООО «НЕО-ТРЕЙД», копиями товарных накладных оптовых поставщиков, а также иными материалами дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Комиссия Волгоградского УФАС России по рассмотрению дела № 16-05-13-04/230 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся в деле доказательств, полагает, что доводы ответчика об отсутствии в его действиях нарушения антимонопольного законодательства являются несостоятельными и приходит к выводу о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «Радеж» (хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети) требований подп. «б» п. 1 ч. 1 ст. 13 Закона о торговле посредством несоблюдения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Учитывая обстоятельства дела в их совокупности, а также принимая во внимание последующие действия ООО «Радеж», направленные на устранение последствий нарушения порядка ценообразования, комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований для вынесения предписания антимонопольным органом, равно как и принятия иных мер по устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства, обеспечению конкуренции

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

Признать Общество с ограниченной ответственностью «Радеж» (ИНН 3444110811; ОГРН 1033400342876; КПП 344301001; дата присвоения ОГРН 11.11.2003; место нахождения юридического лица – Нефтяников проезд, д. 9, г. Волгоград, Волгоградская область, 400075) нарушившим подпункт «б» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.