УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

Р Е Ш Е Н И Е

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

по делу №03-05/17-2018

Резолютивная часть оглашена 22 ноября 2018 года

Решение изготовлено 28 ноября 2018 года г. Курск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

<...>

рассмотрев дело №03-05/17-2018 по признакам нарушения АО «Тандер» (ИНН 2310031475 <...>) п. 3 ч. 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», в присутствии представителя АО «Тандер» <...> (по доверенности),

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области (Курского УФАС России) поступила информация Комитета потребительского рынка, развития малого предпринимательства и лицензирования Курской области, представленная по запросу Курского УФАС России, свидетельствующая о наличии случаев нарушения со стороны АО «Тандер», осуществляющего розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети «Магнит», установленного нормативными правовыми актами Курской области порядка ценообразования на хлеб «Дарницкий» в ноябре 2017 года в магазинах торговой сети «Магнит», находящихся на территории Курской области.

По результатам рассмотрения информации, представленной Комитетом, а также

документов, информации и пояснений АО «Тандер», ОАО «Курскхлеб», ЗАО «Рыльский хлебозавод», представленных по требованию Курского УФАС России, установлены признаки нарушения АО «Тандер» антимонопольного законодательства в сфере торговой деятельности, что явилось основанием для возбуждения дела по признакам нарушения п.3 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее ФЗ «О торговле»).

Согласно ч.2 ст. 16 ФЗ «О торговле» государственный контроль (надзор) за соблюдением правил и требований, предусмотренных ст. 13 указанного закона, осуществляется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальными органами с правом выдачи соответствующих предписаний в порядке и пределах полномочий, которые установлены антимонопольным законодательством Российской Федерации.

В соответствии с п.3 ч.1 ст.13 ФЗ «О торговле» хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, запрещается нарушать установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

АО «Тандер» осуществляет розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети «Магнит», следовательно, на указанное общество распространяются запреты, установленные ст. 13 ФЗ «О торговле».

В целях социальной защиты населения Курской области, сдерживания роста цен на хлеб и в целях возмещения затрат в связи с производством социальных сортов хлеба в Курской области Администрацией Курской области принято Постановление от 29.04.2015г. №244-па «О мерах по стабилизации цен на хлеб» (далее - Постановление №244-па).

Согласно ч.2 Постановления №244-па хозяйствующим субъектам, выпекающим и реализующим социальные сорта хлеба в организации розничной торговли на территории Курской области по утвержденной оптовой (отпускной) цене, предоставляются субсидии из областного бюджета на возмещение соответствующей части затрат.

Субсидия из областного бюджета предоставляется на конкурентной (конкурсной) основе в соответствии с Правилами, утвержденными Постановлением №244-па. Порядок проведения отбора хозяйствующих субъектов, выпекающих и реализующих социальные сорта хлеба, для получения субсидии, также установлен данным постановлением.

Хлеб «Дарницкий» входит в число социальных сортов хлеба, в отношении которых применяется регулирование оптовой отпускной цены и розничных торговых надбавок/наценок.

В соответствии с ч.1 Постановления №244-па для хозяйствующих субъектов, выпекающих социальные сорта хлеба, при отпуске его в организации розничной торговли Курской области оптовая (отпускная) цена за одну буханку развесом 0,65 кг установлена в размере 12 руб. 30 коп. без стоимости упаковочного материала. В силу ч.7 Постановления №244-па предельный размер стоимости упаковочного материала составляет 1 руб.

Согласно ч.6 Постановления №244-па **предельный размер торговой надбавки для организаций розничной торговли** Курской области независимо от форм собственности, **реализующих социальные сорта хлеба**, установлен в размере **10 процентов к оптовой (отпускной) цене хлебопекарного предприятия при реализации в городах и административных центрах муниципальных районов**, **при реализации в других муниципальных образованиях - 15 процентов**.

Таким образом, **порядок ценообразования на конкретный товар – субсидируемые из средств регионального бюджета социальные сорта хлеба в Курской области установлен специальным нормативным актом – Постановлением №244-па.**

По результатам открытого аукциона по отбору хозсубъектов, выпекающих и реализующих социальные сорта хлеба по утвержденной оптовой (отпускной) цене во 2 полугодии 2017 года, Комитетом пищевой и перерабатываемой промышленности и продовольствия Курской области заключены «**Соглашения** о предоставлении субсидии из областного бюджета хозяйствующему субъекту, выпекающему и реализующему социальные сорта хлеба в организации розничной торговли Курской области по оптовой цене, на возмещение части затрат на производство социальных сортов хлеба во 2-м полугодии 2017 года» с АО «Проект Свежий хлеб», ЗАО «Рыльский хлебозавод», ЗАО «Железногорский хлебозавод» и ОАО «Курскхлеб».

Поставка социальных сортов хлеба по указанным Соглашениям осуществлялась хлебозаводами в организации розничной торговли Курской области, в том числе АО «Тандер», ежедневно, с 01 июля по 31 декабря 2017 г.

В соответствии с п.3.2.5 Соглашений получатель субсидии (хлебозавод) заключает договоры или дополнительные соглашения к ранее действующим договорам с организациями розничной торговли Курской области на реализацию социальных сортов хлеба, предусмотрев при этом применение организациями розничной торговли Курской области торговой надбавки на реализацию социальных сортов хлеба согласно постановлению Администрации Курской области от 29.04.2015г. №244-па «О мерах по стабилизации цен на хлеб» (с изменениями и дополнениями), а также обозначение на ценнике «социальный сорт хлеба».

Кроме того, согласно п.3.2.9 Соглашений получатель субсидии (хлебозавод) в целях обеспечения прозрачности реализации социальных сортов хлеба в организациях розничной торговли Курской области указывает в первичных документах (счетах-фактурах, товарно-транспортных накладных) и при возможности на упаковочном материале «социальный сорт хлеба».

АО «Тандер» осуществляет розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети «Магнит», в том числе и на территории Курской области. В Курской области действуют 126 магазинов «Магнит».

Договоры поставки, в т.ч. социального хлеба «Дарницкий», заключены АО «Тандер» со следующими хлебопекарными предприятиями Курской области:

<...>

Курским УФАС России у АО «Тандер» выборочно затребована информация за ноябрь 2017 года о закупочных ценах, розничных наценках (надбавках) и розничных ценах на социальный сорт хлеба «Дарницкий» **по 24 магазинам «Магнит»**, расположенным в разных муниципальных образованиях Курской области, в которые в соответствии с указанными Соглашениями о предоставлении субсидии поставлялся социальный хлеб «Дарницкий» хлебозаводами: АО «Проект Свежий хлеб», ЗАО «Рыльский хлебозавод», ЗАО «Железногорский хлебозавод» и ОАО «Курскхлеб», а именно:

<...>

Материалами дела (договорами поставки, спецификациями, товарно-транспортными накладными) подтверждается, что в период с 01.11.2017г. по 30.11.2017г. в указанные магазины торговой сети «Магнит» все перечисленные хлебозаводы поставляли социальный хлеб «Дарницкий» по цене за упакованную буханку весом 0,65 кг, соответствующей требованиям Постановления Администрации Курской области от 29.04.2015г. №244-па «О мерах по стабилизации цен на хлеб» - 13 руб. 30 коп.

Согласно представленным АО «Тандер» сведениям об объемах закупки и реализации хлеба «Дарницкий», о розничных ценах и розничных наценках/надбавках на указанный хлеб, реестрам розничных цен на хлеб «Дарницкий», в период с 01.11.2017 по 27.11.2017 года **розничная надбавка/наценка на хлеб «Дарницкий» в указанных магазинах торговой сети «Магнит» превышала предельно допустимый размер**, установленный Постановлением №244-па.

Так, в 3-х магазинах «Магнит» <...>, где розничная торговая наценка (надбавка) не должна превышать 15% согласно Постановления №244-па, розничная торговая надбавка (наценка) в указанный период составляла от 15,9% до 27,7%.

В остальных 21-м магазинах «Магнит», где розничная торговая наценка (надбавка) не должна превышать 10% согласно Постановления №244-па, розничная торговая надбавка (наценка) в указанный период составляла от 12,03% до 22,56%.

Соответственно, розничные цены на социальный сорт хлеба «Дарницкий», производство которого субсидируется из бюджета Курской области, в период с 01.11.2017 по 27.11.2017 года в указанных 24-х магазинах торговой сети «Магнит» превышали предельные розничные цены, которые должны быть установлены на данный товар исходя из Постановления №244-па, то есть в магазинах по адресам:

<...>при установленной предельной розничной цене 14 руб. 63 коп. розничная цена превышала данную сумму и доходила до 16 руб. 30 коп.,

в магазинах по адресам:

<...>при установленной предельной розничной цене 15 руб. 29 коп. розничная цена превышала данную сумму и доходила до 16 руб. 90 коп.

Сведения о розничных ценах и розничных наценках/надбавках, реестры розничных цен на хлеб «Дарницкий», на каждую дату за период с 01.11.2017 по 27.11.2017 г., по каждому магазину имеются в материалах дела.

Всего за ноябрь 2017 года в указанных 24-х магазинах «Магнит» было реализовано 27,3 тонн социального хлеба «Дарницкий» на сумму 656,4 тыс. руб.

Сумма выручки АО «Тандер» от реализации социального сорта хлеба «Дарницкий» в перечисленных магазинах ТС «Магнит», полученная за период с 01 ноября по 27 ноября 2017 года, **превысила** сумму выручки от реализации указанного хлеба, которая могла быть получена при условии применения (непревышения) предельных розничных надбавок (наценок), установленных Постановлением Администрации Курской области от 29.04.2015г. №244-па, на 37 716,90 рублей.

При таких обстоятельствах, действия АО «Тандер» по установлению торговой наценки (надбавки) на социальный сорт хлеба «Дарницкий» в период с 01.11.2017 по 27.11.2017 г. в указанных 24-х магазинах торговой сети «Магнит», расположенных на территории Курской области, превышающей предельные размеры, установленные Постановлением Администрации Курской области от 29.04.2015г. №244-па «О мерах по стабилизации цен на хлеб», нарушают установленный нормативным правовым актом порядок ценообразования на указанный сорт хлеба, и образуют состав нарушения п.3 ч.1 ст.13 ФЗ «О торговле».

В ходе рассмотрения дела АО «Тандер» вину во вменяемом правонарушении не признало.
Общество указало, что единый порядок формирования розничных цен (наценок) на товары локальными актами компании не установлен, формирование розничных цен (наценок) осуществляется в автоматическом режиме. Цена реализации товара определяется исходя из цены закупки товара и торговой наценки. Размер торговой наценки рассчитывается в ИТ-системе индивидуально для каждого магазина автоматически по сложной математической модели. <...>Согласно письменным объяснениям АО «Тандер», из ч. 4 ст. 8 ФЗ «О торговле» следует, что государственное регулирование цен на отдельные виды товаров, торговых надбавок (наценок) к ценам на них (в том числе установление их предельных (максимального и (или) минимального) уровней органами государственной власти), осуществляется в случаях, предусмотренных федеральными законами и в соответствии с указанными федеральными законами, а также принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами органов государственной власти. Государственное регулирование цен на продовольственные товары в РФ осуществляется в соответствии с Указом Президента РФ от 28.02.1995 № 221 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)». Постановлением Правительства РФ от 07.03.1995 №239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)», принятым во исполнение Указа Президента РФ № 221, утвержден исчерпывающий перечень товаров и услуг, по которым органам исполнительной власти субъектов РФ предоставлено право вводить государственное регулирование, в который не входит хлеб.
По мнению АО «Тандер», понуждение к соблюдению предельной торговой надбавки на хлеб «Дарницкий» ограничивает права АО «Тандер» по установлению цен на реализуемый им хлеб без законного на то основания, поскольку субсидии из бюджета Курской области на хлеб «Дарницкий» предусмотрены только для возмещения затрат на его производство и только для производителей этого хлеба. АО «Тандер», как организация розничной торговли, не получает из бюджета субсидий, связанных с реализацией хлеба «Дарницкий». У АО «Тандер» отсутствуют договорные обязательства перед Администрацией Курской области в отношении хлеба «Дарницкий». Как указывает АО «Тандер», оно не изъявляло желание осуществлять реализацию хлеба «Дарницкий» на условиях п. 6 Постановления в порядке, предусмотренном в п. 8 Постановления. АО «Тандер» указало также, что не является участником соглашений в отношении хлеба «Дарницкий», заключаемых с Комитетом пищевой и перерабатывающей промышленности и продовольствия Курской области. Договоры поставки заключены АО «Тандер» напрямую с поставщиками хлеба «Дарницкий» на согласованных сторонами договора условиях, которые поставщикам не навязаны.

АО «Тандер» отметило, что при организации торговой деятельности и ее осуществлении за исключением установленных федеральными законами случаев общество вправе самостоятельно определять цены на продаваемые товары (п. 8 ч. 2 ст. 8 ФЗ «О торговле»). АО «Тандер» указало, что по его мнению, федеральным законодательством не установлено применение организациями розничной торговли предельных торговых надбавок на реализуемый в Курской области хлеб «Дарницкий», сослалось также на письмо ФАС России от 17.04.2015 г. № ИА/18706/15 «Об установлении предельных размеров торговых надбавок в субъектах РФ».

Доводы АО «Тандер» отклоняются Комиссией по следующим основаниям.

Положения Указа Президента РФ от 28.02.1995 № 221 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)», Постановления Правительства РФ от 07.03.1995 №239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» не включают нормы о товарах, производство которых субсидируется из средств соответствующих бюджетов, т.е. о случаях, когда одновременно с установлением предельных отпускных цен на товар хозяйствующим субъектам компенсируются соответствующие затраты (выпадающие доходы).
Разъяснение ФАС России от 17.04.2015 г. № ИА/18706/15 «Об установлении предельных размеров торговых надбавок в субъектах РФ» рассматривает случаи, когда ценовое регулирование вводится органами государственной власти регионов на товары/услуги, реализуемые всеми (любыми) хозсубъектами без соответствующей компенсации их затрат/выпадающих доходов, и в силу этого неприменимо к рассматриваемым обстоятельствам дела.

Постановление Администрации Курской области от 29.04.2015г. №244-па «О мерах по стабилизации цен на хлеб» является нормативным правовым актом, в установленном порядке в суде не обжаловано и судом не отменено. В силу этого Постановление №244-па обязательно для исполнения как хлебопекарными предприятиями, получающими соответствующие субсидии для производства социального хлеба на конкурсной основе, так и организациями розничной торговли, изъявившими желание реализовать данный товар.
Довод АО «Тандер» о том, что общество не изъявляло желания реализовать социальные сорта хлеба, в том числе «Дарницкий», прямо противоречат материалам дела.
Так, Комитет пищевой и перерабатывающей промышленности и продовольствия Курской области направил в адрес АО «Тандер» письмо от 20.09.2017 г. №02.3-02-17/1401, в котором подробно разъяснена действующая в Курской области система субсидирования социального хлеба, указаны фиксированные отпускные оптовые цены на данный вид хлеба и предложено в случае реализации АО «Тандер» социального хлеба заключить соответствующие соглашения с хлебозаводами-поставщиками.
Поставщики социального хлеба «Дарницкий» АО «Проект Свежий хлеб», ЗАО «Железногорский хлебозавод» и ОАО «Курскхлеб», в свою очередь, в рамках действующего электронного документооборота направили в адрес АО «Тандер» подписанные проекты соответствующих дополнительных соглашений к действующим между сторонами договорам поставки.
В товарно-транспортных накладных на поставку указанного хлеба хлебозаводами АО «Проект Свежий хлеб», ЗАО «Рыльский хлебозавод», ЗАО «Железногорский хлебозавод» и ОАО «Курскхлеб» содержится указание «социальный сорт хлеба».
Цены поставки социального хлеба «Дарницкий» 13 руб. 30 коп. (упакованная буханка 650 г) существенно ниже (до 2 раз) рыночных цен поставки коммерческих сортов ржано-пшеничного хлеба аналогичной фасовки тех же хлебозаводов, что подтверждается информацией, представленной хлебозаводами.
АО «Тандер», со своей стороны, не подписало дополнительные соглашения с поставщиками социального хлеба относительно торговой надбавки (наценки) на социальный хлеб. Однако при этом общество никак не проинформировало

поставщиков об отказе от подписания данных соглашений, не проинформировало Комитет пищевой и перерабатывающей промышленности и продовольствия Курской области о своем нежелании реализовать в магазинах «Магнит» дешевый социальный хлеб (учитывая, что реализация такой продукции является исключительно добровольной). АО «Тандер» не заявило поставщикам об отказе от реализации данного вида продукции, не исключило хлеб «Дарницкий» из согласованных сторонами договора поставки спецификаций, ежедневно принимало социальный хлеб «Дарницкий» по цене 13 руб. 30 коп. согласно товарно-транспортным накладным на поставку указанного хлеба с указанием «социальный сорт хлеба».
Реализация социальных сортов хлеба является добровольным волеизъявлением организаций розничной торговли и им не навязывается. Конклюдентные действия АО «Тандер», заведомо неоднократно письменно осведомленного органом государственной власти Курской области и поставщиками о специфике данного товара, по систематической приемке от поставщика и дальнейшей розничной реализации социального сорта хлеба свидетельствуют о согласии общества на его реализацию, что, в свою, очередь, влечет обязанность соблюдения нормативного порядка ценообразования. Обязательность соблюдения требований действующего нормативного правового акта не обусловлена наличием каких-либо договорных обязательств между Администрацией Курской области и АО «Тандер».

Целью Постановления Администрации Курской области от 29.04.2015г. №244-па «О мерах по стабилизации цен на хлеб» и действующей в регионе системы субсидирования производства хлеба является социальная защита населения, гарантия для потребителя стабильной возможности ежедневно приобрести хлеб по низкой цене, доступной даже для малоимущих категорий населения. Для этой цели ежегодно из бюджета области выделяются денежные средства, проводится распределение субсидий на конкурсной основе, хозяйствующие субъекты принимают на себя обязательства по производству утвержденного объема социального хлеба и реализации его по фиксированной низкой цене.

Действия АО «Тандер» по нарушению утвержденного порядка ценообразования на социальный хлеб приводят к тому, что данная цель не достигается, т.е. потребитель покупает социальный хлеб, производство которого субсидировано из бюджета, по рыночной цене. Таким образом, действия АО «Тандер» по нарушению утвержденного порядка ценообразования приводят к ущемлению прав неопределенного круга потребителей Курской области.

Довод АО «Тандер» о том, что общество не является получателем субсидий на социальный хлеб и в этой связи не несет обязательств по соблюдению предельных розничных наценок (надбавок) не может быть признан обоснованным. При соблюдении предельной розничной надбавки (наценки) на социальный хлеб, установленной Постановлением №244-па, для АО «Тандер» обеспечена безубыточная возможность реализации социального хлеба, поскольку: отпускная цена поставщиков на социальный хлеб фиксирована и составляет 13 руб. 30 коп., что существенно ниже средних рыночных оптовых цен на хлеб, которые находятся на уровне 23-26 руб. за буханку; предельная розничная наценка (надбавка) на социальный хлеб составляет 10% и 15%.

Действия АО «Тандер» создают для общества необоснованные преимущества перед иными хозяйствующими субъектами, осуществляющими розничную торговлю продовольственными товарами, поскольку торговая сеть получает товар по цене существенно ниже рыночной, но применяет при розничной реализации обычную торговую наценку, реализуя товар по рыночной цене.

При таких обстоятельствах установление АО «Тандер», осуществляющим розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети «Магнит», торговой наценки (надбавки) на социальный сорт хлеба «Дарницкий», превышающей предельные размеры, установленные Постановлением Администрации Курской области от 29.04.2015г. №244-па «О мерах по стабилизации цен на хлеб», в период с 01 по 27 ноября 2017 года в 24 магазинах торговой сети «Магнит», находящихся на территории Курской области, в нарушение установленного нормативным правовым актом Курской области - Постановлением Администрации Курской области от 29.04.2015г. №244-па «О мерах по стабилизации цен на хлеб» порядка ценообразования на социальный сорт хлеба «Дарницкий», образует состав нарушения п.3 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

АО «Тандер» сообщило (вх. №2840 от 10.07.2018 г.), что с января 2018 г. АО «Тандер» в отношении хлеба «Дарницкий» курских производителей, реализуемого на территории Курской области, применяет наценку, не превышающую 10 % от закупочной цены. В ходе рассмотрения дела на заседании Комиссии 22.11.2018 г. представитель общества устно пояснил, что в ИТ-систему, автоматически формирующую розничные цены, внесены соответствующие изменения. При этом АО «Тандер» сообщило (вх. №4674 от 19.11.2018 г.), что дополнительные соглашения с поставщиками социального хлеба о применении предельных надбавок (наценок) обществом не заключены. Документов, подтверждающих применение в настоящее время и в дальнейшем АО «Тандер» розничных наценок (надбавок) на социальных хлеб в пределах, установленных Постановлением Администрации Курской области от 29.04.2015г. №244-па «О мерах по стабилизации цен на хлеб», Комиссии не представлено.

Руководствуясь ст. 22, ч. 1 ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч. 1-3 ст. 41, ст. 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ч. 1 ст. 13, ч. 2 ст. 16 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Признать АО «Тандер» (ИНН 2310031475 <...>) нарушившим пункт 3 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

2. Выдать АО «Тандер» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий федеральный государственный надзор в области защиты прав потребителей в части нарушения порядка ценообразования в виде завышения установленных надбавок (наценок) к ценам на товары.

<...>