

РЕШЕНИЕ

по делу № 02-01/16А о нарушении антимонопольного законодательства

г. Якутск
Г.

резюлютивная часть оглашена «08» февраля 2016

изготовлено в полном объеме «15» февраля 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) (далее - Комиссия) в составе:

<...> – заместитель руководителя, начальник отдела антимонопольного контроля
Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),
Председатель Комиссии;

<...> – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии;

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), член Комиссии.

При участии:

от ответчика – представители ООО «Айгуль»: <...> по доверенности <...> и <...> по доверенности <...>.

рассмотрев дело о нарушении антимонопольного законодательства № 02-01/16А, возбужденное приказом № 1 от «11» января 2016 года, в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Айгуль» (ИНН – 1434001993; юридический адрес: 678960, Республика Саха (Якутия), г. Нерюнгри, оптовая база ППС) по признакам нарушения подпункта «б» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

выразившихся в применении розничной торговой надбавки к ценам на социально значимым продовольственные товары, превышающей предельно допустимую, с использованием утратившего силу постановления Окружной администрации г.Якутска «Об утверждении предельных размеров торговых надбавок на социально значимые продовольственные товары по городскому округу «Город Якутск»,

УСТАНОВИЛА:

Во исполнения поручения ФАС России от 12.08.2014 г. № ЦА/32275-ПР/14 по реализации постановления Правительства Российской Федерации от 07.08.2014 № 778 «О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 06.08.2014 № 560 «О применении отдельных специальных экономических мер в целях обеспечения безопасности Российской Федерации» и недопущения необоснованного роста цен на отдельные виды продовольственных товаров в связи с введением запрета на ввоз в Российскую Федерацию сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия, в рамках обеспечения проведения контрольных мероприятий на предмет соблюдения требований Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) – Управление ФАС по Республике Саха (Якутия) проводит ежемесячный мониторинг цен на социально значимые продовольственные товары хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность по продаже таких товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров в торговые сети.

В целях данного мониторинга, на основании статьи 23, части 1 статьи 25

Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции), у хозяйствующих субъектов были запрошены сведения (информация) по минимальным розничным, оптовым и закупочным ценам на социально значимые продовольственные товары. В частности, такая информация была запрошена у Общества с ограниченной ответственностью «Айгуль» (ООО «Айгуль», далее – Общество).

По результатам мониторинга установлено, что следующие виды социально значимых продовольственных товаров реализовывались ООО «Айгуль» с торговой розничной надбавкой, превышающей предельно допустимую (Вх. № 8096 от 07.12.2015г., № 8723э от 28.12.2015г. и Вх. № 253э от 21.01.2016г.):

Наименование товара	Закупочная цена (с НДС), руб.	Розничная цена		Надбавка, %	Поставщик
		Руб.	Действовала на дату		
Крупа 1000гр гречневая	46,75	77,80	01.11.2015	66,4	ООО «АгроГрупп» (ИНН 2222803152); Адрес: 690105, Приморский край, г.Владивосток
Крупа 1000гр гречневая	46,75	77,80	01.12.2015	66,4	ООО «АгроГрупп» (ИНН 2222803152); Адрес: 690105, Приморский край, г.Владивосток

Таким образом, розничная цена на «Крупа 1000гр гречневая» составила 77 руб. 80 коп. при закупочной цене поставщика в 46 руб. 75 коп., т.е. надбавка составила 66,4 % при предельно допустимой в 65%.

Для уточнения данных обстоятельств, в ходе проведения мониторинга, у ООО «Айгуль» были дополнительно запрошены следующие сведения (информация) (исх. ЯУФАС № 02/5911 от 09.12.2015г.):

- список розничных торговых объектов в г.Нерюнгри и г.Якутске;
- обоснование и расчет коэффициентов розничной и оптовой надбавок в 2015 году на отдельные виды продовольственных товаров.

Согласно ответа на запрос (вх. № 8618э от 23.12.2015г.) Общество сообщило, что розничные магазины ООО «Айгуль» в г.Якутске расположены:

1. в супермаркете «Новинка» по адресу ул. Пионерская, д.30;
2. в гипермаркете «Айгуль» по адресу ул. Кальвица, д.14/5.

При этом из письма следует, что Общество не имеет торговые розничные объекты в г.Нерюнгри.

Вместе с тем, в ответ на запрос ООО «Айгуль» сообщило, что для расчета торговых надбавок использует постановление Окружной администрации города Якутск от 14.06.2012г. №85п «Об утверждении предельных торговых надбавок на социально значимые продовольственные товары по городскому округу «Город Якутск» (далее

– Постановление № 85п).

Однако с 03 июля 2015 года вступило в силу Постановление Окружной администрации г. Якутска № 179п от 30.06.2015г. «Об утверждении предельных размеров торговых надбавок на социально значимые продовольственные товары по городскому округу «Город Якутск» (далее – Постановление № 179п), которое утверждает иные предельные (оптовые и розничные) размеры торговых надбавок на социально значимые продовольственные товары на территории ГО «Город Якутск», в том числе:

№ п/п	Наименование социально значимых продовольственных товаров	РОЗНИЧНАЯ ТОРГОВАЯ НАДБАВКА
		на товары, закупаемые за пределами территории РС (Я)
1	Молоко, молочный напиток, кефир жирностью не более 3,2% жирности	70%
2	Яйцо куриное	57%
3	Мука пшеничная в/с	80%
4	Сахар-песок	65%
5	Рис шлифованный	65%
6	Крупа гречневая - ядрица	65%
7	Масло подсолнечное	60%
8	Детское питание:	
8.1	смеси сухие молочные, каши	40%
8.2	консервы овощные, фруктово-ягодные и другие продукты для детского питания	40%
9	Хлеб из пшеничной муки в/с, 1с	-
10	Хлеб из ржано-пшеничной муки 1с («Дарницкий»)	-

Согласно данному Постановлению предельная розничная торговая надбавка на товар, закупаемый за пределами территории Республики Саха (Якутия), применяется к закупочным ценам поставщиков, находящихся за пределами территории Республики Саха (Якутия). В состав розничной торговой надбавки включены все необходимые затраты хозяйствующего субъекта, в том числе транспортные расходы.

Включение дополнительных затрат при расчете оптовых и розничных цен недопустимо.

На основании вышеизложенного, в ходе проведения мониторинга цен на социально значимые продовольственные товары, реализуемые ООО «Айгуль», Управлением выявлено, что Общество, формируя розничные цены на социально значимые продовольственные товары, использовало утратившее силу с 03.07.2015г. Постановление Окружной администрации города Якутск от 14.06.2012г. №85п «Об утверждении предельных размеров торговых надбавок на социально значимые продовольственные товары по городскому округу «Город Якутск», что привело к применению ООО «Айгуль» торговых надбавок, выше утвержденных.

Глава 3 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» устанавливает антимонопольное регулирование в области торговой деятельности.

Таким образом, Управлением установлено, что в действиях ООО «Айгуль» содержатся признаки нарушения подпункта «б» пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле, который запрещает хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность создавать дискриминационные условия, в том числе нарушать установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

На основании изложенного, Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 12 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Главой 3 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», а также пунктом 3.49 Приказа ФАС России от 25.05.2012 № 339 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации», в соответствии с которым основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе, является **обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства** – приказом № 1 от 11.01.2016г. в отношении ООО «Айгуль» возбудило дело о нарушении антимонопольного законодательства № 02-01/16А по признакам нарушения подпункта «б» пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, Якутским УФАС России у ООО «Айгуль» были запрошены:

- первичные документы (товарные накладные), подтверждающие учет и оформление операций приема, хранения и отпуска товаров «Крупа гречневая»;
- копии договоров с поставщиками, отпускающими Обществу «Крупы гречневую»;
- остатки на складах торговых объектов ООО «Айгуль» крупы гречневой.

Входящими письмами № 306э от 25.01.2016г. и № 355 от 26.01.2016г. Общество предоставило вышеуказанную информацию, в т.ч. копии товарных накладных, подтверждающие поставку «Крупы гречневой» по цене поставщика в 46 руб. 75 копеек (с НДС), копию накладной на перемещение на склад магазина «Айгуль»:

Наименование товара	Реквизиты товарной накладной поставщика	Реквизиты приходного документа ООО «Айгуль»	Реквизиты накладной на перемещение в Гипермаркет «Айгуль»	Закупочная цена (с НДС), руб.
Крупа вес гречневая	№ 1509-04 от	№ 008/000969 от	№ 001/001818 от	46,75

1 сорт 1/50кг СОЦ ТОВАР	15.09.2015г.	30.09.2015г.	19.10.2015г.	
----------------------------	--------------	--------------	--------------	--

ООО «Айгуль» дало разъяснение, что товар «Крупа 1000гр гречневая» от поставщика поступает в мешках по 50 (пятьдесят) и 25 (двадцать пять) килограмм, в дальнейшем расфасовывается по «1000гр» Обществом самостоятельно.

Вместе с тем, в письмах представлены данные по реализации и остаткам «Крупы 1000гр гречневой» на хранении в Гипермаркете «Айгуль»:

Период	Номенклатура	Расход		Остаток на конец	
		Кол-во	Сумма	Кол-во	Сумма
1 – 15 января	«Крупа 1000гр гречневая»	520,00	40 456,00	333,00	25 907,40
1 – 31 декабря	«Крупа 1000гр гречневая»	1 008,00	78 422,40	864,00	67 219,20
1 – 30 ноября	«Крупа 1000гр гречневая»	760,00	59 128,00	1 873,00	145 719,40
22 – 31 октября	«Крупа 1000гр гречневая»	230,00	17 894,00	329,00	25 596,20

Согласно представленным данным, на момент возбуждения дела № 02-01/16А приказом от 11.01.2016г. – остатки на складах торговых объектов Общества «Крупы 1000гр гречневой» имелись, и, в соответствии с этими данными, на дату 15.01.2016г. остатки составили в количественном выражении 333,00 шт., в денежном – 25 907 (двадцать пять тысяч девятьсот семь) рублей 40 копеек. Вместе с тем, Общество реализовало товар «Крупа 1000гр гречневая» с 22 октября 2015г. на общую сумму 195 900 (сто девяносто пять тысяч девятьсот) рублей 40 копеек, что в количественном выражении составляет 2 518 (две тысячи пятьсот восемнадцать) шт.

25 января 2016 года ООО «Айгуль» представило отзыв (вх. № 337э) по существу обнаруженных антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства к определению от 12.01.2016г. о назначении дела № 02-01/16А о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению.

В письме Общество подтверждает факт поступления крупы «Гречневой» в Гипермаркет «Айгуль» со склада ОП «Логистический центр г.Якутск ООО «Айгуль» 22 октября 2015г. на основании накладной на перемещение №001/001818 от 19 октября 2015г. и подтверждает розничную отпускную цену, которая составила 77 руб. 80 коп., при закупочной цене – 46 руб. 75 коп. (с НДС).

Вместе с тем, в письме ООО «Айгуль» признало факт ошибочного формирования розничной цены товара отделом ценообразования, который руководствовался утратившим силу Постановлением № 85п, ссылаясь на то, что названному отделу не было известно о вступлении в силу с 03.07.2015г. Постановления № 179п, которое утверждает иные предельные (оптовые и розничные) размеры торговых надбавок на социально значимые продовольственные товары на территории ГО «Город Якутск».

Так, на момент поступления «Крупы 1000гр гречневой» на склады торговых объектов ООО «Айгуль» и дальнейшей ее реализации максимально допустимая торговая надбавка не должна была превышать 65% по Постановлению № 179п, вместо действующей в Обществе в размере 70% по Постановлению № 85п.

Таким образом, в соотношении розничной цены товара «Крупы 1000гр гречневой» к закупочной цене поставщика, торговая надбавка Общества составила 66,4% и в нарушении действующего Постановления № 179п торговая надбавка превысила предельно допустимую на 1,4%.

В своем отзыве ООО «Айгуль» дает расчеты и объясняет, что в денежном выражении это составило 66 копеек и, так как в период с 22.10.2015г. по 15.01.2016г. было реализовано 2 518 (две тысячи пятьсот восемнадцать) шт. «Крупы 1000гр гречневой», прибыль, полученная сверх максимально допустимой торговой надбавки составила 1 661 (одну тысячу шестьсот шестьдесят один) рубль 88 копеек.

Общество в письме признает факт нарушения пп. «б» пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле и дает разъяснения, что ответственность за нарушение названной нормы права предусмотрена ч.1 ст. 14.6 КоАП РФ, в виде наложения административного штрафа, на виновное юридическое лицо, в двукратном размере излишне полученной выручки от реализации товара (работы, услуги) вследствие неправомерного завышения регулируемых государством цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного) за весь период, в течение которого совершалось правонарушение, но не более одного года.

При этом ООО «Айгуль» дает ссылку на то, что излишне полученная выручка составила всего 1 661 руб. 88 коп. и, в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ, просит освободить от административной ответственности в силу малозначительности и ограничиться устным замечанием.

Вместе с тем, в письме указано, что 15 января 2016 года ООО «Айгуль» привело торговую надбавку на «Крупы 1000гр гречневую» в соответствии с Постановлением Окружной администрации г. Якутска № 179п от 30.06.2015г. «Об утверждении предельных размеров торговых надбавок на социально значимые продовольственные товары по городскому округу «Город Якутск», что подтвердила на рассмотрении дела 28.01.2016г. Актом переоценки № 220000003560 от 15.01.2016г.

На рассмотрении дела 28.01.2016г. представителем от ООО «Айгуль» был представлен довод того, что на Общество, не являющееся хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке продовольственных товаров в г. Якутске, не распространяются нормы Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и ООО «Айгуль» не может нести ответственность в части нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с подпунктом 3 части 1.1, части 5 статьи 47, статьи 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия УФАС по РС(Я) по рассмотрению дела № 02-01/16А вынесла 29.01.2016г. определение об отложении рассмотрения дела для принятия заключения об обстоятельствах дела. Этой же датой (29.01.2016г.) было принято и передано представителю ООО «Айгуль» заключение об обстоятельствах дела, где, в том числе, излагается опровержение озвученного на рассмотрении дела

довода представителем Общества.

На рассмотрении дела 08.02.2016г. представителем Общества был представлен Отзыв к Заключению об обстоятельствах дела от 29.01.2016г., в котором ООО «Айгуль» вновь описывает вышеупомянутый довод.

В опровержение данного довода, Якутское УФАС России сообщает следующее.

Пунктом 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» регламентирован запрет для субъекта, занимающего доминирующее положение на рынке в части установления монопольно высоких и монопольно низких цен.

В соответствии с [частью 1 статьи 5](#) Закона о защите конкуренции, **доминирующим положением** признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

В данном случае ООО «Айгуль» не определяется, как хозяйствующий субъект, занимающий доминирующее положение на рынке определенного товара, но подпадает под правовые основы защиты конкуренции, когда хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, или хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети запрещается создавать дискриминационные условия для других участников товарного рынка.

Глава 3 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» устанавливает антимонопольное регулирование в области торговой деятельности.

Статьей 16 Закона о торговле прописано, что федеральный [орган](#) исполнительной власти, осуществляющий функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальные органы при выявлении нарушений антимонопольных правил и требований, предусмотренных [статьями 13 - 15](#) настоящего Федерального закона, принимают меры в соответствии с [Законом](#) о защите конкуренции.

Вместе с тем, Закон о торговле определяет основы государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации (статья 1 закона) и дает основные понятия, используемые настоящим Федеральным законом (статья 2 закона).

Так, согласно Закона о торговле, *торговая деятельность* – вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров.

Торговая сеть – 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 (пункт 8 статьи 2 Закона о торговле).

Продовольственные товары – продукты в натуральном или переработанном виде, находящиеся в обороте и употребляемые человеком в пищу (в том числе продукты детского питания, продукты диетического питания), бутилированная питьевая вода, алкогольная продукция, пиво и напитки, изготавливаемые на его основе, безалкогольные напитки, жевательная резинка, пищевые добавки и биологически активные добавки (пункт 9 статьи 2 Закона о торговле).

Таким образом, ООО «Айгуль» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети в соответствии с чем, на деятельность Общества распространяются нормы Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Согласно части 4 статьи 8 Закона о торговле в случае, если федеральными законами предусмотрено 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), цены на такие товары, торговые надбавки (наценки) к ценам на них устанавливаются в соответствии с указанными федеральными законами, а также принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами данных органов государственной власти и (или) нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 07.03.1995г. № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)», [Законом](#) Республики Саха (Якутия) от 15.06.2005 246-З № 499-III «О наделении органов местного самоуправления в Республике Саха (Якутия) отдельными государственными полномочиями по государственному регулированию цен (тарифов)» и иными нормативными документами, в частности постановлением Окружной администрации г. Якутска «Об утверждении предельных размеров торговых надбавок на социально значимые продовольственные товары по городскому округу «Город Якутск» – утверждаются нормы торгового регулирования, [перечень](#) социально значимых продовольственных товаров и предельные размеры торговых надбавок на цены социально значимых продовольственных товаров.

Вследствие всего изложенного, в ходе рассмотрения дела № 02-01/16А, проведя анализ документов и информации проверяемого лица, Комиссия Управления ФАС по Республике Саха (Якутия) приходит к выводу, что ООО «Айгуль», формируя цены на социально значимые продовольственные товары, использовало утратившее силу с 03.07.2015г. Постановление Окружной администрации города Якутск от 14.06.2012г. № 85п «Об утверждении предельных размеров торговых надбавок на социально значимые продовольственные товары по городскому округу «Город Якутск», что привело к применению Обществом торговых надбавок, выше утвержденных, результатом чего явилось нарушение подпункта «б» пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле, который запрещает хозяйствующим субъектам,

осуществляющим торговую деятельность создавать дискриминационные условия, в том числе нарушать установленный нормативными правовыми актами порядок ценообразования.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1–4 статьи 41, статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

- 1.** Признать ООО «Айгуль» 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».
- 2.** В связи с предоставлением ООО «Айгуль» акта переоценки в доказательство того, что Общество привело торговую надбавку на «Крупку 1000гр гречневую» в соответствии с Постановлением Окружной администрации г. Якутска № 179п от 30.06.2015г. «Об утверждении предельных размеров торговых надбавок на социально значимые продовольственные товары по городскому округу «Город Якутск», т.е. устранило признаки нарушения 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» – предписание не выдавать.
- 3.** Материалы настоящего дела передать для дальнейшего рассмотрения в уполномоченный орган.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

