Исх. №СП-05/7014 от 15.05.2019

Председатель Комиссии Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <…> –должностное лицо

УСТАНОВИЛ:

В рамках контроля за соблюдением положений Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (Закона о торговле), в целях соблюдения требований антимонопольного законодательства, в соответствии со статьями 23, 25 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» в ООО «Шелл Нефть» (далее – Общество) был направлен запрос информации (исх.№СП-05/2161 от 14.02.2019г.).

Согласно ответу Общества (вх. №3346 от 01.03.2019г.) установлено, что ООО «Шелл Нефть» осуществляет торговую деятельность на территории Республики Татарстан через торговые объекты, число которых на 01.03.2019г. составляло 14 торговых площадей общей площадью 821,389 кв. м. Выручка, полученная Обществом от реализации продовольственных товаров на территории Республики Татарстан составила:

за 2016 год – 2 513 635,81 руб.,

за 2017 год – 13 958 347,24 руб.,

за 2018 год – 34 801 784,43 руб.

В соответствии с пунктом 8 статьи 2 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) под торговой сетью понимается 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.

Фактически осуществляемая деятельность ООО «Шелл Нефть» заключается в осуществлении торговой деятельности посредством организации торговой сети (в значении, придаваемом этому понятию в пункте 8 статьи 2 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»).

Таким образом, из представленных документов следует, что ООО «Шелл Нефть» осуществляет торговую деятельность через организованную им торговую сеть, в связи с чем, на ООО «Шелл Нефть» распространяются положения Закона о торговле, в том числе положения статьи 13 указанного закона.

В соответствии с пунктами 3 и 4 запроса №СП-05/2161 от 14.02.2019г. ООО «Шелл Нефть» сообщило, что обеспечение продовольственных товаров на АЗС возложено на управляющие компании данных АЗС (розничные торговцы, ритейлеры) по соответствующим договорам розничной торговли (агентским договорам) с данными компаниями. Розничными торговцами на территории Республики Татарстан на АЗС являются:

ООО «ВОЛГА ОЙЛ»

ИНН: 1660275042

Юридический адрес: 420073, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Гвардейская, д. 52В.

ООО «КАМА ОЙЛ»

ИНН: 1650361581

Юридический адрес: 423814, Республика Татарстан, г. Набережные Челны, ул. Академика Королева, участок 0016, инв. № 533, литер Б.

Учитывая вышеизложенное, Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан были направлены запросы в адрес ООО «ВОЛГА ОЙЛ» и ООО «КАМА ОЙЛ» о предоставлении информации (исх.№СП-05/3648 от 13.03.2019г.).

В соответствии с ответом ООО «ВОЛГА ОЙЛ» на указанный запрос установлено следующее.

ООО «ВОЛГА ОЙЛ» зарегистрировано 28.06.2016 года.

Основной вид деятельности организации- 46.90 «Торговля оптовая неспециализированная».

Выручка, полученная ООО «ВОЛГА ОЙЛ» от реализации продовольственных товаров на территории Татарстан составляет:

за 2016 год – 2 649 575,21 руб.,

за 2017 год – 23 209 301,49 руб.,

за 2018 год – 34 737 387,97 руб.

В соответствии с пунктом 2 запроса №СП-05/3648 от 13.03.2019 со стороны ООО «ВОЛГА ОЙЛ» была предоставлена копия договора розничной торговли (агентский договор) №45-EF/2016 от 28.06.2016 года, заключенного с ООО «Шелл Нефть». Разделом 4 указанного договора осуществляется регулирование реализации товаров основного и местного ассортимента, реализуемых в магазине на каждом Объекте, указанных в Приложении №1 к договору (далее – ТНП).

Приложение №1 содержит перечень объектов, на которых реализуются ТНП:

	Код объекта	Название объекта	Адрес объекта
1	11201	«Гвардейская»	Казань, ул. Гвардейская, 52в
2	11202	«Ямашева»	Казань, пр-кт. Ямашева, квартал 58А

В силу пункта 4.1 Договора розничной торговли (агентский договор) №45-EF/2016 от 28.06.2016 года Розничный торговец (ООО «ВОЛГА ОЙЛ») обязан приобретать за свой счет все ТНП и реализовывать их на каждой станции АЗС, входящей в его группу объектов.

Согласно пункту 4.2.1 Договора розничной торговли (агентский договор) №45-EF/2016 от 28.06.2016 года Розничный торговец (ООО «ВОЛГА ОЙЛ») не продает ТНП напрямую клиентам на Объекте. ТНП, приобретаемые каждым покупателем, продаются Розничным торговцем компании Shell (ООО «Шелл Нефть») или стороне, указанной компанией Shell, непосредственно до передачи данному покупателю по цене,

устанавливаемой Розничным торговцем, как указано в статье 4.8.

Пунктом 4.2.2 вышеуказанного договора предусмотрено, что право собственности и риск потери или повреждения ТНП, до момента их продажи Shell, остаются у Розничного торговца или поставщика Розничного торговца, в случае если право собственности и риски еще не перешли к Розничному торговцу. Непосредственно перед передачей ТНП клиенту, право собственности на ТНП и указанные выше риски переходят Shell. После фактической передачи ТНП клиенту право собственности и риски переходят от Shell к клиенту.

Таким образом, Татарстанским УФАС России установлено, что ООО «Шелл Нефть», осуществляющее торговую деятельность посредством организации торговой сети, заключило договор с ООО «ВОЛГА ОЙЛ», по которому в торговой сети реализуется товар, принадлежащий ООО «ВОЛГА ОЙЛ», то есть без перехода права собственности на товар к ООО «Шелл Нефть».

Условие о том, что непосредственно перед передачей ТНП клиенту, право собственности на ТНП и риски потери или повреждения ТНП переходят Shell, по мнению Татарстанского УФАС России является формальным и не предусматривающим фактический переход права собственности и рисков потери или повреждения ТНП к ООО «Шелл Нефть», так как по условию договора право собственности и риски переходят к ООО «Шелл Нефть» непосредственно перед передачей ТНП клиенту на основании следующего.

Согласно статье 459 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть вторая) если иное не предусмотрено договором купли-продажи, риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя с момента, когда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю.

Таким образом, переход права собственности и риск потери или повреждения ТНП обусловлен моментом передачи товара клиенту (покупателю).

Следовательно, момент перехода права собственности на товар (ТНП) и риска его потери или повреждения от ООО «ВОЛГА ОЙЛ» к ООО «Шелл Нефть» совпадает с моментом перехода права собственности на товар (ТНП) и риска его потери или повреждения к клиенту (покупателю).

Учитывая вышеизложенное, Татарстанское УФАС России приходит к выводу, что право собственности и риск потери или повреждения ТНП фактически не переходит от ООО «ВОЛГА ОЙЛ» к ООО «Шелл Нефть», так как данное право и риски одномоментно переходят от ООО «Шелл Нефть» к покупателю (клиенту), следовательно, невозможно определить временной промежуток существования данного права и рисков у ООО «Шелл Нефть».

Тот факт, что до передачи ТНП клиенту право собственности и риски их потери и повреждения остаются у ООО «ВОЛГА ОЙЛ» также подтверждаются следующими положениями договора розничной торговли (агентский договор) №45-EF/2016 от 28.06.2016 года с ООО «Шелл Нефть» (далее – Договор).

Согласно положению п. 11.1.2. Договора Розничный Торговец непосредственно перед передачей клиенту ТНП, передает право собственности на ТНП Shell, а Shell приобретает ТНП у Розничного Торговца. Далее Розничный Торговец от имени Shell передает ТНП клиенту. Цена продажи ТНП Розничным Торговцем Shell устанавливается Розничным Торговцем в соответствии с п.4.7. указанного Договора.

Кроме того, согласно пункту 4.7 Договора Розничный торговец несет ответственность и обязан обеспечить качество и правильное хранение всех ТНП, особенно пищевых продуктов, в соответствии с требованиями Руководств.

<…>

Таким образом, возбуждение производства по делу в отношении ООО «ВОЛГА ОЙЛ» и ООО «КАМА ОЙЛ» по признакам нарушения пункта 5 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» является нецелесообразным.

По данным Татарстанского УФАС России выручка ООО «Шелл Нефть» по состоянию на 31 декабря 2017 года составила 59 469 388 000 рублей, следовательно, положения статьи 13 Закона о торговле распространяются на данное юридическое лицо.

На основании вышеизложенного издан Приказ Татарстанского УФАС России от 25.04.2019г. № 02/189-к о возбуждении дела №016/01/13-480/2019 по признакам нарушения ООО «Шелл Нефть» (ИНН 7743792870; 125445, г. Москва, ул. Смольная, д.24, стр.Д) пункта 5 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», что выразилось в заключении договоров розничной торговли (агентских договоров) №45-EF/2016 от 28.06.2016 года с ООО «ВОЛГА ОЙЛ» и №50-EF/2018 от 16.04.2018 года с ООО «КАМА ОЙЛ», в соответствии с которыми товар передается для реализации третьему лицу без перехода к такому лицу права собственности на товар,

ОПРЕДЕЛИЛ:

Назначить дело №016/01/13-480/2019 к рассмотрению на 06 июня 2019 года в 11 часов 00 минут, по адресу 420021, РТ, г. Казань, ул. Московская, 55, 2 этаж, зал заседаний.

Привлечь ООО «Шелл Нефть» (125445, г. Москва, ул. Смольная, д.24, стр.Д; ИНН 7743792870; КПП 774301001; ОГРН 1107746744038) к участию в рассмотрении дела №016/01/13-480/2019 в качестве ответчика.

В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «Шелл Нефть» в срок до 30 мая 2019 года представить документы и материалы согласно нижеуказанному перечню:

письменные пояснения с нормативно-правовым обоснованием по факту нарушения пункта 5 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», что выразилось в заключении договоров розничной торговли (агентских договоров) №45-EF/2016 от 28.06.2016 года с ООО «ВОЛГА ОЙЛ» и №50-EF/2018 от 16.04.2018 года с ООО «КАМА ОЙЛ», в соответствии с которыми товар передается для реализации третьему лицу без перехода к такому лицу права собственности на товар;

учредительные документы ВАШЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ, в том числе устав ВАШЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ в редакции, действующей на момент получения настоящего определения, выписку из ЕГРЮЛ по состоянию на момент получения настоящего определения;

информацию (в форме справки за подписью руководителя организации) о сумме выручки Вашей организации за 2016, 2017, 2018 года (руб., с НДС и без НДС) с разбивкой суммы выручки по видам деятельности и приложением копии отчета о прибылях и убытках за указанный период, либо копии налоговой декларации;

сведения о группе лиц ВАШЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ по состоянию на 2016г., 2017 г., 2018г. в соответствии со ст. 9 Закона о защите конкуренции, в форме, утвержденной Приказом ФАС РФ №293 от 20.11.2006г. «Об утверждении формы представления перечня лиц, входящих в одну группу лиц»;

копии всех контрактов и/или договоров, заключенных Вашей организацией с ООО «ВОЛГА ОЙЛ» (ИНН 1660275042) действующих в период 2015-2019гг. со всеми приложениями, дополнительными соглашениями, актами и спецификациями;

копии документов об исполнении вышеуказанных договоров между Вашей организацией и ООО «ВОЛГА ОЙЛ» (ИНН 1660275042) за 2019 год в части реализации продовольственных товаров (накладные, счет-фактуры, платежные поручения, акты сверки взаимных расчетов);

копии всех контрактов и/или договоров, заключенных Вашей организацией с ООО «КАМА ОЙЛ» (ИНН 1650361581) за 2015-2019гг. со всеми приложениями, дополнительными соглашениями, актами и спецификациями;

копии документов об исполнении вышеуказанных договоров между Вашей организацией и ООО «КАМА ОЙЛ» (ИНН 1650361581) за 2019 год в части реализации продовольственных товаров (накладные, счет-фактуры, платежные поручения, акты сверки взаимных расчетов).

Привлечь к участию в рассмотрении дела №016/01/13-480/2019 в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах:

- ООО «ВОЛГА ОЙЛ» (420073, РТ, г. Казань, ул. Гвардейская, д.52В; ИНН 1660275042; КПП 166001001; ОГРН 1161690120107);

- ООО «КАМА ОЙЛ» (423814, РТ, г. Набережные Челны, ул. Академика Королева, уч. №0016, инв.№533, лит.Б; ИНН 1650361581; КПП 165001001; ОГРН 1181690019873).

В соответствии со статьей 25 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «ВОЛГА ОЙЛ» и ООО «КАМА ОЙЛ» в срок до 30 мая 2019 года представить документы и материалы согласно нижеуказанному перечню:

письменные пояснения с нормативно-правовым обоснованием по факту нарушения ООО «Шелл Нефть» пункта 5 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», что выразилось в заключении договоров розничной торговли (агентских договоров) №45-EF/2016 от 28.06.2016 года с ООО «ВОЛГА ОЙЛ» и №50-EF/2018 от 16.04.2018 года с ООО «КАМА ОЙЛ», в соответствии с которыми товар передается для реализации третьему лицу без перехода к такому лицу права собственности на товар;

учредительные документы ВАШЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ, в том числе устав ВАШЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ в редакции, действующей на момент получения настоящего определения, выписку из ЕГРЮЛ по состоянию на момент получения настоящего определения;

информацию (в форме справки за подписью руководителя организации) о сумме выручки Вашей организации за 2016, 2017, 2018 года (руб., с НДС и без НДС) с разбивкой суммы выручки по видам деятельности и приложением копии отчета о прибылях и убытках за указанный период, либо копии налоговой декларации;

сведения о группе лиц ВАШЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ по состоянию на 2016г., 2017 г., 2018г. в

соответствии со ст. 9 Закона о защите конкуренции, в форме, утвержденной Приказом ФАС РФ №293 от 20.11.2006г. «Об утверждении формы представления перечня лиц, входящих в одну группу лиц».

Документы представляются сопроводительным письмом в виде надлежащим образом заверенных копий с приложением реестра представляемых документов. Представляемые документы подшиваются, брошюруются и скрепляются печатью.

В случае отсутствия или невозможности представления документов и (или) информации согласно запрашиваемому перечню следует письменно сообщить об этом с указанием причин отсутствия или невозможности представления.

Информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, представляется в антимонопольный орган в соответствии с требованиями статей 25, 26 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Непредставление информации, предусмотренной антимонопольным законодательством, или представление заведомо недостоверных сведений в антимонопольный орган влечет привлечение к административной ответственности, предусмотренной частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

При представлении документов, информации ссылка на номер дела обязательна.

Разъясняю, что согласно ст. 43 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме Комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле.

Явка представителей с надлежаще оформленной доверенностью на участие в рассмотрении дела №016/01/13-480/2019 в Татарстанском УФАС России обязательна.

<…>