

Управление Федеральной антимонопольной службы

по республике Коми

Определение

## **ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № АО 01-01/19**

01 августа 2019 года г. Сыктывкар **№ 01-111/5736**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: <...> (далее - Комиссия), рассмотрев дело АО 01-01/19 по признакам нарушения Федеральным государственным унитарным предприятием «Промсервис» Федеральной службы исполнения наказаний (далее – ФГУП «Промсервис»), место нахождения: город Москва, Кронштадтский бульвар, дом 9, строение 2, пункта 5 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о торговле) в части заключения договоров комиссии,

УСТАНОВИЛА:

Коми УФАС России установлены факты заключения ФГУП «Промсервис» ФСИН России договоров комиссии с индивидуальными предпринимателями <...>, ФКУ «ИК № 19 УФСИН по Республике Коми», ФКУ «ИК № 8 УФСИН по Республике Коми», ФКУ «ИК № 49 УФСИН по Республике Коми», ФКУ «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности УФСИН по РК».

К участию в деле в качестве ответчика привлечено Федеральное государственное унитарное предприятие «Промсервис» ФСИН России, место нахождения: город Москва, Кронштадтский бульвар, дом 9, строение 2.

К участию в деле в качестве заинтересованных лиц привлечены:

- индивидуальный предприниматель <...>;

- индивидуальный предприниматель <...>;

- Федеральное казенное учреждение «Исправительная колония № 49 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми», место нахождения: Республика Коми, г. Печора, п. Миша-Яг;

- Федеральное казенное учреждение «Исправительная колония № 19 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми», место нахождения: Республика Коми, г. Ухта, ул. Промышленная, д. 4;

- Федеральное казенное учреждение «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми», место нахождения: Республика Коми, Княжпогостский р-он, г. Емва, ул. Дзержинского, д. 80;

- Федеральное казенное учреждение «Исправительная колония № 8 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми», место нахождения: Республика Коми, г. Ухта, ул. Транспортная, д. 16Б.

Согласно пункту 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается заключать между собой для осуществления торговой деятельности договор, по которому товар передается для реализации третьему лицу без перехода к такому лицу права собственности на товар, в том числе договор комиссии, договор поручения, агентский договор или смешанный договор, содержащий элементы одного или всех указанных договоров, за исключением заключения указанных договоров внутри одной группы лиц, определяемой в соответствии с Федеральным законом "О защите конкуренции", и (или) заключения указанных договоров между хозяйствующими субъектами, образующими торговую сеть, либо исполнять (реализовывать) такие договоры.

Пункт 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле введен в действие Федеральным законом от 03.07.2016 № 273-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» и Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации» (далее – Закон № 273-ФЗ).

Согласно пункту 1 части 3 Закона № 273-ФЗ настоящий Федеральный закон вступает в силу по истечении десяти дней после дня его официального опубликования.

Согласно части 2 статьи 3 Закона № 273-ФЗ условия договоров поставки и иных договоров, регулируемых Федеральным законом от 28 декабря 2009 года N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" и заключенных до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, должны быть приведены в соответствие с Федеральным законом от 28 декабря 2009 года N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" (в редакции настоящего Федерального закона) до 1 января 2017 года.

Согласно части 4.1. статьи 1 Закона о торговле Положения статей 13 и 14 настоящего Федерального закона не распространяются на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, 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.

Выручка ФГУП «Промсервис» за 2016 год составила 484 183 000 рублей, за 2017 год составила 535 610 000 рублей, за 2018 год – 599 568 руб.

На ФГУП «Промсервис» распространяется действие статьи 13 Закона о торговле.

ФГУП «Промсервис» указывает, что размер совокупной выручки от реализации товаров за 2018 год составил 16 774 900 руб., из нее выручка от реализации продовольственных товаров – 437 600 руб. Указано, что денежные средства, поступившие по договорам комиссии, не признаются доходами. На основании части 4.1 статьи 1 Закона о торговле на ФГУП «Промсервис» не распространяются положения статьи 13 Закона о торговле.

Основы правового регулирования отношений по договору комиссии регламентированы статьями 990 – 1004 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Согласно пункту 1 статьи 990 ГК РФ по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Согласно статье 992 ГК РФ принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента, а при отсутствии в договоре комиссии таких указаний - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В случае, когда комиссионер совершил сделку на условиях более выгодных, чем те, которые были указаны комитентом, дополнительная выгода делится между комитентом и комиссионером поровну, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

ФГУП «Промсервис» (Комиссионер) были заключены следующие договоры комиссии:

1. с индивидуальным предпринимателем <...> (Комитент):

- договор комиссии № К-10.Коми/2018 от 12.04.2018, сроком до 31.12.2018; Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (16 магазинов, расположенных на территории исправительных учреждений Республики Коми). Дополнительным соглашением № 27/1 от 28.11.2018 срок договора комиссии продлен до 30.06.2019.

В соответствии с соглашением от 04.06.2019 договор комиссии от 12.04.2018 расторгнут с 01.07.2019.

1. с ФКУ «Исправительная колония № 49 УФИН по РК» № К51-Коми/224 от 22.12.2016, сроком с 01.01.2017 по 31.12.2017. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (1 магазин на территории ИК-49 РК). Дополнительным соглашением № 10 от 20.12.2017 срок договора комиссии продлен до 31.12.2018.

Затем заключен договор комиссии № 1 от 09.01.2019 сроком до 31.12.2019.

В соответствии с соглашением от 17.06.2019 договор комиссии от 09.01.2019 расторгнут с 17.06.2019.

1. с ФКУ «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности УФСИН по РК» № 283/К.53-Коми от 28.12.2016, на срок до 31.12.2017. Дополнительным соглашением № 323 от 22.12.2017 срок договора продлен до 31.12.2018. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (19 магазинов на территории исправительных учреждений РК). Дополнительным соглашением № 326 от 28.11.2018 срок договора комиссии продлен до 31.12.2019.

В соответствии с соглашением от 18.06.2019 договор комиссии от 28.12.2016 расторгнут с 18.06.2019.

1. с индивидуальным предпринимателем <...>:

- договор № К-9.Коми/2018 от 12.04.2018 от 12.04.2018, на срок до 31.12.2018. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (21 магазин на территории исправительных учреждений РК). Дополнительным соглашением № 18/1 от 28.11.2018 срок договора комиссии продлен до 30.06.2019.

В соответствии с соглашением от 04.06.2019 договор комиссии от 12.04.2018 расторгнут с 01.07.2019.

- договор № К-7.Коми/2018 от 11.04.2018, на срок до 31.12.2018. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (21 магазин на территории исправительных учреждений РК). Дополнительным соглашением № 4 от 28.11.2018 срок договора комиссии продлен до 30.06.2019.

В соответствии с соглашением от 04.06.2019 договор комиссии от 11.04.2018 расторгнут с 01.07.2019.

1. с ФКУ «ИК № 8 УФСИН по РК» № К.52-Коми от 28.12.2016, сроком с 01.01.2017 по 31.12.2017. Дополнительным соглашением № 2 от 20.12.2017 срок договора комиссии продлен до 31.12.2018. Приложение № 7 к договору содержит список магазинов ФГУП «Промсервис» (19 магазинов на территории исправительных учреждений РК). Дополнительным соглашением № 6 от 28.11.2018 срок договора комиссии продлен до 31.12.2019.

В соответствии с соглашением от 21.06.2019 договор комиссии от 28.12.2016 расторгнут с 21.06.2019.

1. с ФКУ «ИК № 19 УФСИН ПО РК» № К.60-Коми от 30.12.2016 сроком по 31.12.2017. Дополнительным соглашением № 2 от 20.12.2017 срок договора комиссии продлен до 31.12.2018.

Также заключен договор комиссии № 16 от 01.04.2019 сроком до 31.12.2019. По письменной информации ФГУП «Промсервис» товар на реализацию по договору не передавался, вознаграждение не выплачивалось.

Согласно пунктам 1.1 – 1.5 вышеуказанных договоров комиссии по настоящему договору Комиссионер обязуется от своего имени, но за счет и по поручению Комитента, совершать сделки по продаже товаров Комитента третьим лицам.

За выполняемые по настоящему договору поручения Комитент обязуется выплачивать Комиссионеру вознаграждение.

Товары, передаваемые Комиссионеру от Комитента, остаются собственностью последнего, до момента их реализации Комиссионером.

Поручение Комитента об осуществлении реализации товаров передается посредством согласования с Комиссионером графиков отгрузок и направления заявок, передаваемых на комиссионную торговлю товаров.

Ассортимент и отпускные (продажные) цены передаваемых на комиссионную торговлю товаров согласуются сторонами в приложении № 2 к настоящему договору. Реализация товара третьим лицам осуществляется Комиссионером по ценам с учетом НДС.

Согласно пункту 2.1 вышеуказанных договоров Комиссионер реализует товар третьим лицам по продажной (отпускной) цене (в том числе НДС), указанной в приложении № 2 к настоящему договору, действующем на дату передачи товара на комиссионную торговлю по акту (приложение № 6 к договору).

Согласно пункту 2.2. вышеуказанных договоров за выполнение поручения Комитент обязан ежемесячно уплачивать Комиссионеру вознаграждение, которое составляет от 6 до 20 (в зависимости от конкретного договора) от цены фактически реализованного товара.

Согласно пункту 2.4 вышеуказанных договоров в случае реализации Комиссионером товара по цене выше, чем продажная (отпускная) цена Комитента, положительная разница цены реализации товара в виде торговой наценки Комиссионера полностью остается в его распоряжении в качестве дополнительной выгоды.

По смыслу пунктом 2.5.1 – 2.5.3 вышеуказанных договоров комиссии комиссионер предоставляет комитенту отчет об исполнении поручения, акт об оказании комиссионных услуг и счета-фактуры.

Согласно пункту 3.4 договоров комиссии передача товаров на комиссию осуществляется по месту нахождения обособленного подразделения Комиссионера, указанного в графике. Доставка товара по месту нахождения обособленного подразделения Комиссионера осуществляется за счет Комитента, а также его силами и средствами.

Приложением № 2 к договорам комиссии является ассортимент и отпускные (продажные) цены передаваемых на комиссионную торговлю товаров.

ФГУП «Промсервис» частично представлены копии отчетов об исполнении договор комиссии с вышеуказанными хозяйствующими субъектами.

Заключение договоров комиссии ФГУП «Промсервис», осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, с поставщиками продовольственных товаров (контрагентами) содержит признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

ФГУП «Промсервис» письмами от 25.02.2019 № 32, от 13.05.2019 № 72 представлены

письменные пояснения, возражения.

Усматривается предоставление недостоверной информации индивидуальным предпринимателем <...> относительно выручки от реализации товаров за 2018 год (из письменной информации следует выручка более 1 млрд. руб.), также представлены противоречивые данные о выручке от реализации товаров за 2017-2018 года.

Не представлена информация ФКУ «Исправительная колония № 19 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми», ФКУ «Исправительная колония № 49 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми», ФКУ «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми», индивидуальным предпринимателем <...> по ранее направленным определениям.

Для полного, объективного рассмотрения дела в Коми УФАС России недостаточно материалов.

В соответствии с частями 1, 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Отложить рассмотрение дела № АО 01-01/19.
2. Назначить рассмотрение дела № АО 01-01/19 **на 03.09.2019 в 11.00** по адресу: Республика Коми, город Сыктывкар, улица Интернациональная, дом 160, корпус «А», 3 этаж, зал заседаний.
3. **ФГУП «Промсервис» в срок до 22.08.2019** представить в адрес Коми УФАС России следующие надлежащим образом заверенные копии документов и письменную информацию:
  1. надлежащим образом заверенную копию устава предприятия;
- 3.2. копии документов, подтверждающие исполнение в 2019 году договоров комиссии № К-10.Коми/2018 от 12.04.2018, № 1 от 09.01.2019 с ФКУ «Исправительная колония № 49 УФИН по РК», № 283/К.53-Коми от 28.12.2016, № К-9.Коми/2018 от 12.04.2018, № К-7.Коми/2018 от 11.04.2018, № К.52-Коми от 28.12.2016, № К.60-Коми от 30.12.2016 - акты об оказании комиссионных услуг, при их отсутствии копии иных документов;
- 3.3. копии документов о расторжении договора комиссии № 16 от 01.04.2019 с ФКУ «ИК № 19 УФСИН по РК»;
- 3.4. копии кассационной жалобы ФГУП «Промсервис» в Судебную коллегию Верховного Суда Российской Федерации, надзорной жалобы ФГУП «Промсервис» в Президиум Верховного Суда Российской Федерации.
4. **Индивидуальному предпринимателю <...> в срок до 19.08.2019** представить в адрес Коми УФАС России письменную информацию о размере выручки от реализации товаров за 2016 год, 2017 год, 2018 год (отдельно по каждому году, в рублях прописью), с приложением в подтверждении представленной информации копий налоговых деклараций с отметкой налогового органа о принятии

декларации либо копии документов, подтверждающих отправку деклараций.

5. Индивидуальному предпринимателю <...> в срок до 22.08.2019 представить в адрес Коми УФАС России письменную информацию о размере выручки от реализации товаров за 2018 год (в тыс. рублей).

**6. ФКУ «Исправительная колония № 49 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» в срок до 22.08.2019** представить в адрес Коми УФАС России:

6.1. письменную информацию об ином лице (лицах) (кроме ФГУП «Промсервис»), осуществлявших (осуществляющих) в период с 2016 года по настоящее время на территории ФКУ «Исправительная колония № 49 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» торговую деятельность по продаже продовольственных (и непродовольственных) товаров, с указанием при наличии таких лиц – по юридическим лицам: организационно-правовой формы, полного наименования, места нахождения, ИНН, по индивидуальным предпринимателям – ФИО, адреса, ИНН, а также приложением соответствующих договоров (либо иных документов), на основании которых такими лицами осуществлялась торговая деятельность в магазинах на территории исправительной колонии;

6.2. письменную информацию о размере выручки от реализации товаров за 2018 год (в тыс. рублей);

6.3. письменную поясняющую информацию о порядке продажи на территории колонии товаров заключенным, осуществления расчетов за покупку/продажу товаров;

6.4. фотографии (допускается распечатать на бумажном носителе) магазина на территории колонии для продажи товаров заключенным – внешнего помещения, внутреннего помещения, входа в магазин, оборудования в магазине (полки, прилавки), товаров в магазине, ценников на товары.

**1. ФКУ «Исправительная колония № 19 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» в срок до 22.08.2019** представить в адрес Коми УФАС России:

1. надлежащим образом заверенную копию устава учреждения, или иного документа, регламентирующего организационно-правовой статус учреждения;
2. письменную информацию о продлении либо непродлении ФКУ «Исправительная колония № 19 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» договора комиссии № К.60-Коми/16 от 30.12.2016 с ФГУП «Промсервис» на 2019 год,
  1. в случае продления договора – копии соответствующих документов о продлении договора (дополнительных соглашений и т.п.), копии документов, подтверждающие исполнение в 2019 году договора комиссии - акты об оказании комиссионных услуг, при их отсутствии копии иных документов;
  2. в случае непродления договора комиссии – копии документов о его расторжении, а также копии документов, на основании которых в период с 01.01.2019 по 01.07.2019 в ФКУ «Исправительная колония № 19 Управления Федеральной службы исполнения наказаний по

Республике Коми» осуществлялась продажа продовольственных товаров осужденным - копии договоров с копиями всех приложений, дополнений, изменений к ним и/или копии иных документов, копии документов, подтверждающие исполнение в 2019 году таких договоров;

3. письменную поясняющую информацию о порядке продажи на территории колонии товаров заключенным, осуществления расчетов за покупку/продажу товаров;

7.4. фотографии (допускается распечатать на бумажном носителе) магазина на территории колонии для продажи товаров заключенным – внешнего помещения, внутреннего помещения, входа в магазин, оборудования в магазине (полки, прилавки), товаров в магазине, ценников на товары.

1. **ФКУ «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» в срок до 22.08.2019** представить в адрес Коми УФАС России:

8.1. письменную информацию об ином лице (лицах) (кроме ФГУП «Промсервис»), осуществлявших (осуществляющих) в период с 2016 года по настоящее время на территории ФКУ «Объединение исправительных учреждений с особыми условиями хозяйственной деятельности Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Республике Коми» торговую деятельность по продаже продовольственных (и непродовольственных) товаров, с указанием при наличии таких лиц – по юридическим лицам: организационно-правовой формы, полного наименования, места нахождения, ИНН, по индивидуальным предпринимателям – ФИО, адреса, ИНН, а также приложением соответствующих договоров (либо иных документов), на основании которых такими лицами осуществлялась торговая деятельность в магазинах на территории исправительного учреждения;

8.2. письменную информацию о выручки от реализации товаров за 2018 год (в тыс. рублей);

- 1. письменную поясняющую информацию о порядке продажи на территории колонии товаров заключенным, осуществления расчетов за покупку/продажу товаров;

8.4. фотографии (допускается распечатать на бумажном носителе) магазина на территории колонии для продажи товаров заключенным – внешнего помещения, внутреннего помещения, входа в магазин, оборудования в магазине (полки, прилавки), товаров в магазине, ценников на товары.

**Лица, участвующие в деле, ко дню рассмотрения дела** вправе представить иные материалы, имеющие значение для рассмотрения дела.

**Обращаем внимание, что согласно части 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных**



**антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.**

Председатель комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>