

ООО ТД «Березовский хлебокомбинат»

Проспект газеты Красноярский рабочий,
27 стр. 74, г. Красноярск, Красноярский
края, 660068

ООО «Авангард»

ул. 60 лет Октября 109 «А», г. Красноярск,
660079

РЕШЕНИЕ

по делу № Т10-13-12

от 12 октября 2012 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена 1 октября 2012 года.

В полном объеме решение изготовлено 12 октября 2012 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю, в составе: Председатель Комиссии – Лужбин Е.Л., заместитель руководителя управления, члены Комиссии - Денк В.А., начальник отдела антимонопольного контроля, Константинов П.С., государственный инспектор отдела информатизации и контроля размещения рекламы, рассмотрев дело № Т-10-13-12 возбуждённое в отношении общества с ограниченной ответственностью торговый дом «Березовский хлебокомбинат» (далее - ООО ТД «Березовский хлебокомбинат») и общества с ограниченной ответственностью «Авангард» (далее – ООО «Авангард») по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

при участии представителей:

от ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» (...) по доверенности,

от ООО «Авангард» (...). по доверенности,

установила:

В период с 01.02.2012 по 28.04.2012 на основании приказа от 23.01.2012 № 19 «О проведении выездной плановой проверки» проведена плановая проверка ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» (юридический адрес: 655004, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Кирова, 19, офис 301) на предмет соблюдения антимонопольного законодательства при осуществлении торговой деятельности.

По результатам проведения вышеуказанной проверки было установлено следующее. Пунктом 8 договора поставки продукции от 17.01.2012, заключенного между ООО «Авангард» и ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» установлено, что «Продавец в лице ООО «Авангард» обязуется передать товар (алкогольная продукция) только при условии прохождения им испытаний на соответствие нормам системы добровольной сертификации «Енисейская гарантия качества». Не прохождение испытаний товара на соответствие нормам системы добровольной сертификации «Енисейская гарантия качества» является основанием для отказа Покупателя (ООО ТД «Березовский хлебокомбинат») от приемки такого товара.

На основании приказа Красноярского УФАС России от 21.06.2012 №406 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела №Т10-13-12 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью Торговый дом «Березовский хлебокомбинат» (далее – ООО ТД «Березовский хлебокомбинат») и обществом с ограниченной ответственностью «Авангард» пункта 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28 сентября 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» было возбуждено настоящее дело.

В ходе рассмотрения дела № №Т10-13-12 Комиссией установлены следующие обстоятельства, имеющие значение для дела.

ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» зарегистрировано в качестве юридического лица, о чем 26.12.2006 внесена запись в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1062466157038.

В соответствии с уставом предметом деятельности ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» является:

1. розничная торговля пищевыми продуктами, в том числе алкогольными и безалкогольными напитками, а также табачными изделиями;

2. иные виды деятельности, не запрещенные действующим законодательством. В ходе проведения проверки установлено, что ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» имеет филиалы, расположенные по адресам, указанным в акте проверки.

Согласно представленным ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» документам ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» имеет торговые объекты, находящиеся под управлением ООО ТД «Березовский хлебокомбинат».

Между ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» и ООО «Авангард» заключен договор поставки продукции от 17.01.2012. Пунктом 8 договора поставки продукции от 17.01.2012, заключенного между ООО «Авангард» и ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» установлено, что «Продавец в лице ООО «Авангард» обязуется передать товар (алкогольная продукция) только при условии прохождения им испытаний на соответствие нормам системы добровольной сертификации «Енисейская гарантия качества». Не прохождения испытаний товара на соответствие нормам системы добровольной сертификации «Енисейская гарантия качества» является основанием для отказа Покупателя (ООО ТД «Березовский хлебокомбинат») от приемки такого товара.

ООО «Авангард» зарегистрирован за основным государственным регистрационным номером 1092468006290. Предмет и цели деятельности, определенные уставом общества, включают в себя реализацию вина, ликеро-водочных и табачных изделий.

Помимо договора поставки от 17.01.2012, заключенного с ООО ТД «Березовский хлебокомбинат», ООО «Авангард» заключены договоры поставки алкогольной продукции с иными покупателями, в том числе теми, которые осуществляют торговую деятельность посредством организации торговой сети (в т.ч. договор № 37 от 01.06.2012, договор № 280 от 01.06.2012, договор № 810 от 01.11.2011).

10.07.2012 на заседании Комиссии представитель ООО «Авангард» сообщил, что 17.01.12 между ООО «Авангард» и ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» был заключен договор поставки № А-0000001351.

Вышеуказанный договор был направлен ООО «Авангард» в адрес ООО «ТД Березовский хлебокомбинат» для рассмотрения и заключения. Форма указанного договора поставки является типовой, в соответствии с которой, ООО «Авангард» заключает договоры поставки с покупателями. Каких-либо возражений по поводу редакции пунктов данного договора от ООО «ТД Березовский хлебокомбинат» не поступало. Таким образом, стороны пришли к взаимному согласию относительно редакции пунктов договора поставки № А-0000001351 от 17.01.2012.

В соответствии с возражениями на акт проверки, представленными ООО ТД «Березовский хлебокомбинат», торговая сеть не являлась инициатором заключения договора поставки. Оферта поступила от ООО «Авангард», о чем свидетельствует внесение данных об ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» в договоре рукописным способом.

Дополнительным соглашением № 1 от 01.06.2012 к договору поставки № А-0000001351 от 17.01.2012 стороны исключили пункт 8 из текста договора.

ООО «Авангард» представил письменные пояснения по вопросу проверки качества алкогольной продукции в системе добровольной сертификации «Енисейская гарантия качества».

Рассмотрев материалы дела, пояснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 8 статьи 2 Федерального закона от 28.12.2009 N 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 находятся под общим управлением, или совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

Под торговым объектом понимается здание или часть здания, строение или часть строения, сооружение или часть сооружения, специально оснащенные оборудованием, предназначенным и используемым для выкладки, демонстрации товаров, обслуживания покупателей и проведения денежных расчетов с покупателями при продаже товаров (пункт 4 статьи 2 Закона о торговле).

В соответствии со [ст. 1](#) Закона о торговле целями закона являются, в том числе, обеспечение единства экономического пространства в Российской Федерации путем установления требований к организации и осуществлению торговой деятельности; развитие торговой деятельности в целях удовлетворения потребностей отраслей экономики в произведенной продукции, обеспечения доступности товаров для населения, формирования конкурентной среды, поддержки российских производителей товаров; обеспечения соблюдения прав и законных интересов юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих торговую деятельность, юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих поставки производимых или закупаемых товаров, предназначенных для использования их в предпринимательской деятельности, в том числе для продажи или перепродажи, баланса экономических интересов указанных хозяйствующих субъектов, а также обеспечение при этом соблюдения прав и законных интересов населения.

В результате анализа представленных в ходе проверки документов было установлено, что ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» осуществляет торговую деятельность посредством организации торговой сети. ООО «Авангард» осуществляет поставки алкогольной продукции в торговые сети. Следовательно, в силу статьи 1 Закона о торговле данные хозяйствующие субъекты обязаны соблюдать требования к организации о осуществлению торговой деятельности (глава 2) и антимонопольные правила, установленные в главе 3.

В силу [ч. 2 ст. 16](#) Закона о торговле государственный контроль (надзор) за соблюдением антимонопольных правил и требований, предусмотренных [Законом](#) о торговле, проводится 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 в пределах полномочий, которые установлены антимонопольным законодательством Российской Федерации.

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 [ст. 13-15](#) Закона о торговле, принимают меры в соответствии с Федеральным [законом](#) "О защите конкуренции" ([ч. 3 ст. 16](#) Закона о торговле).

В соответствии с [п. 1 ч. 1 ст. 13](#) Закона о торговле запрещается хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, создавать дискриминационные условия, в том числе создавать препятствия для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов.

Из анализа содержания приведенной [нормы](#) следует, что приведенный в ней перечень действий, рассматриваемых как создание дискриминационных условий, не является закрытым.

[Пунктом 8 ст. 4](#) Федерального закона "О защите конкуренции" понятие "дискриминационные условия" определено как условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Таким образом, в предмет доказывания по настоящему делу входит установление в действиях ответчиков нарушения требований Закона о торговле, одновременно отвечающее понятию дискриминационных условий, как это определено ФЗ «О защите конкуренции».

В целях антимонопольного регулирования и создания равного доступа на рынок [п. 1 ст. 9](#) Закона о торговле установлено, что хозяйствующий субъект, осуществляющий торговую деятельность посредством организации торговой сети, обязан обеспечивать хозяйствующему субъекту, осуществляющему поставки продовольственных товаров, доступ к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора путем размещения соответствующей информации на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет или путем предоставления запрашиваемой информации безвозмездно в четырнадцатидневный срок со дня получения соответствующего запроса.

Данное требование [Закона](#) о торговле направлено на создание недискриминационного доступа поставщиков путем одинаковых для них условий вхождения на товарный рынок.

Пунктом 8 договора поставки продукции от 17.01.2012, заключенного между ООО «Авангард» и ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» установлено, что «Продавец в лице ООО «Авангард» обязуется передать товар (алкогольная продукция) только при условии прохождения им испытаний на соответствие нормам системы добровольной сертификации «Енисейская гарантия качества». Не прохождение испытаний товара на соответствие нормам системы добровольной сертификации «Енисейская гарантия качества» является основанием для отказа Покупателя (ООО ТД «Березовский хлебокомбинат») от приемки такого товара.

Согласно статье 22 Федерального закона от 27.12.2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании» (далее – Федеральный закон «О техническом регулировании») система добровольной сертификации может быть создана юридическим лицом и (или) индивидуальным предпринимателем или несколькими юридическими лицами и (или) индивидуальными предпринимателями.

Лица, создавшие систему добровольной сертификации, устанавливают перечень объектов, подлежащих сертификации, и их характеристик, на соответствие которым осуществляется добровольная сертификация, правила выполнения предусмотренных данной системой добровольной сертификации работ и порядок их оплаты, определяют участников данной системы добровольной сертификации.

В соответствии со статьей 21 Федерального закона «О техническом регулировании» добровольное подтверждение соответствия осуществляется по инициативе заявителя на условиях договора между заявителем и органом по сертификации. Добровольное подтверждение соответствия может осуществляться для установления соответствия национальным стандартам, стандартам организаций, сводам правил, системам добровольной сертификации, условиям договоров.

Системой добровольной сертификации может предусматриваться применение знака соответствия. Согласно Постановлению Правительства РФ от 23.01.2004 № 32 «О регистрации и размере платы за регистрацию системы добровольной сертификации» сведения о лице (лицах), создавших систему добровольной сертификации, о правилах функционирования системы добровольной сертификации, знаке соответствия и порядке его применения включаются в единый реестр зарегистрированных систем добровольной сертификации.

Вместе с тем представление алкогольной продукции для лабораторного исследования в целях контроля качества является нормативно установленной обязанностью ([п. 2](#), [пп. 8 п. 3.1 ст. 12](#) Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции").

Предназначенные для реализации пищевые продукты, материалы и изделия в силу статьи 12 Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» подлежат обязательному подтверждению соответствия обязательным требованиям нормативных документов в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о техническом регулировании. Алкогольная продукция подлежит обязательному подтверждению соответствия.

Представитель ООО «Авангард» пояснил, что выбор в качестве дополнительного условия в отношении товара, поставляемого по договору поставки, обусловлен тем, что между ООО «Авангард» и ГПК «ОАЦ» договор проведение работ по добровольной сертификации алкогольной продукции. Продукция, прошедшая на соответствие нормам системы добровольной сертификации «Енисейская гарантия качества», проходит дополнительные критерии помимо установленных соответствующими ГОСТАМИ.

Комиссия установила, что условие об обязательном прохождении поставляемой ООО «Авангард» продукции проверки на соответствие нормам системы добровольной сертификации «Енисейская гарантия качества» является условием

типового договора ООО «Авангард». В случаях, заключения договора поставки с другими торговыми сетями по предложенными ими типовым договорам ООО «Авангард» в соответствии с протоколами разногласий включает данное условие в договоры поставки.

Согласно статье 432 ГК РФ существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Предметом договора поставки в силу статьи 506 ГК РФ является обязанность поставщика-продавца, осуществляющего предпринимательскую деятельность, передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Вместе с тем, анализ договорной практики ООО «Авангард» позволяет Комиссии сделать вывод о том, что условие об обязательном прохождении поставляемой ООО «Авангард» продукции проверки на соответствие нормам системы добровольной сертификации «Енисейская гарантия качества» является существенным условием для заключаемых обществом договоров поставки, поскольку по ее заявлению об этом сторонами достигается соглашение. Для ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» данное условие в договоре поставки № А-000001351 от 17.01.2012 также является существенным. Однако сведения о том, что ООО «Авангард» и ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» обеспечили доступ к информации о таком существенном условии отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров, не установлены.

Кроме того, Комиссия не может согласиться с доводом ответчика о том, что продукция, прошедшая добровольную сертификацию, качество которой подтверждено сертификатом соответствия, может являться некачественной, а проверка алкогольной продукции в системе добровольной сертификации «Енисейская гарантия качества» позволяет гарантировать покупателю качество и легальность продукции, и минимизировать риск появления в торговых точках некачественной или нелегальной продукции. Доказательства, подтверждающие данный довод, в материалах дела отсутствуют.

Основные принципы подтверждения соответствия закреплены в статье 19 Федерального закона «О техническом регулировании», согласно которым недопустимо принуждение к осуществлению добровольного подтверждения соответствия, в том числе в определенной системе добровольной сертификации, недопустима подмена обязательного подтверждения соответствия добровольной сертификацией.

Подтверждение соответствия разрабатывается и применяется равным образом и в равной мере независимо от страны и (или) места происхождения продукции, осуществления процессов проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ и оказания услуг, видов или особенностей сделок и (или) лиц, которые являются изготовителями, исполнителями, продавцами, приобретателями.

На недопустимость выводов о некачественном характере продукции, не прошедшей добровольную сертификацию в системе «Енисейская гарантия качества», указано в судебных актах по делу № А33-4326/2011.

При этом, соответствии с [пунктом 140](#) Правил продажи отдельных видов товаров, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 19.01.1998 N 55, перед продажей алкогольной продукции продавец обязан проверить ее качество, целостность потребительской тары, наличие на товаре соответствующей марки и информации о товаре и ее изготовителе (поставщике). Данная обязанность существует независимо от того, проверена ли продукция в добровольном порядке или нет.

Таким образом, прохождение сертификации товаров в рамках системы «Енисейская гарантия качества» должно носить добровольный характер. Обязанность, закрепленная в пункте 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле, по обеспечению недискриминационных условий поставки товаров, распространяется как на торговые сети, так и на поставщиков товаров. Установление ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» и ООО «Авангард» условий, что поставляемая ООО «Авангард» продукция должна в обязательном порядке пройти испытание на соответствие нормам системы добровольной сертификации «Енисейская гарантия качества», а не прохождение испытаний товара на соответствие нормам системы добровольной сертификации «Енисейская гарантия качества» является основанием для отказа Покупателя от приемки такого товара, создает дискриминационные условия приобретения алкогольной продукции по отношению к другим хозяйствующим субъектам, осуществляющим реализацию в торговую сеть аналогичной продукции без соответствующего знака.

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу о том, что факт исключения п. 8 из рассматриваемого договора поставки № А-000001351 от 17.01.2012. свидетельствует о добровольно устранении нарушения антимонопольного законодательства, что является основанием для прекращения рассмотрения дела.

Руководствуясь статьями 23, 39, 41, 48, 49 Федерального закона от 26.07.2012 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО ТД «Березовский хлебокомбинат» и ООО «Авангард» нарушившими пункт 1 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28 сентября 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»

2. Рассмотрение настоящего дела прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Красноярского края в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии
Лужбин

Е.А.

Члены Комиссии
Денк

В.А.

П.С. Константинов