

РЕШЕНИЕ

Смоленское УФАС России

Резолютивная часть решения оглашена 10 декабря 2015 года

Решение в полном объеме изготовлено 16 декабря 2015 года

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель
Комиссии:

<...> – руководитель Смоленского УФАС России,

<...> – начальник отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

Члены Комиссии:

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля товарных рынков и рекламы Смоленского УФАС России,

рассмотрев дело № 05-09/04-15/Т по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Евроторг-Запад» (местонахождение: 214031, г. Смоленск,

ул. 25 Сентября, д. 30 В) пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

в присутствии представителя Ответчика – юрисконсульта ООО «Евроторг-Запад» <...> (доверенность от 03.11.2015 № 7),

УСТАНОВИЛА:

На основании приказа Смоленского УФАС России от 30.07.2015 № 42 инспекцией Смоленского УФАС России в отношении ООО «Евроторг-Запад» (местонахождение: 214031, г. Смоленск, ул. 25 Сентября, д. 30 В) в период с 17.08.2015 по 11.09.2015 проводилась плановая выездная проверка на предмет соблюдения требований статей 9, 13 и 14 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) и Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

По результатам проверки инспекцией Смоленского УФАС России 17.09.2015 был составлен Акт проверки № 19, в котором указано, что в результате проверки в действиях ООО «Евроторг-Запад» выявлены признаки нарушения пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Приказом Смоленского УФАС России от 30.11.2015 № 79 было возбуждено дело № 05-09/04-15/Т по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Евроторг-Запад» (местонахождение: 214031, г. Смоленск, ул. 25

Сентября, д. 30 В) пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле. Определением Смоленского УАС России от 30.11.2015 о назначении дела № 05-09/04-15/Т о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, рассмотрение дела было назначено на 10.12.2015.

Комиссия Смоленского УФАС России, рассмотрев материалы дела, установила следующее.

Согласно пункту 8 статьи 2 Закона о торговле: «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».

ООО «Евроторг-Запад» осуществляет деятельность по торговле продовольственными товарами на территории Смоленской области посредством организации торговой сети под коммерческим обозначением «Евроторг». На момент проведения проверки торговая сеть «Евроторг» осуществляла деятельность в 26 стационарных торговых объектах. ООО «Евроторг-Запад» заключено 206 договоров с поставщиками на поставку продовольственных товаров и алкогольной продукции в розничную торговую сеть «Евроторг».

Таким образом, ООО «Евроторг-Запад» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети.

В соответствии со статьёй 421 ГК РФ, юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Согласно требованиям части 1 статьи 422 ГК РФ: «договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения».

Одной из основных целью Закона о торговле, является обеспечение 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 соответствии с пунктом 1 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 создавать дискриминационные условия.

Согласно пункту 8 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под дискриминационными условиями понимаются 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.

Согласно подпункту «и» пункта 2 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 навязывать контрагенту условия о возврате хозяйствующему субъекту, осуществившему поставки продовольственных товаров, таких товаров, не проданных по истечении определенного срока, за исключением случаев, если возврат таких товаров допускается или предусмотрен [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации».

В соответствии с положениями Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» (далее – Закон № 29-ФЗ), некачественные и опасные пищевые продукты, признаваемые таковыми в соответствии с пунктом 2 статьи 3 указанного Закона, подлежат изъятию, уничтожению или утилизации (статьи 24 и 25 Закона № 29-ФЗ).

В пункте 2 статьи 3 Закона № 29-ФЗ указано, что не могут находиться в обороте пищевые продукты, материалы и изделия, которые, в частности, не имеют сроков годности (для пищевых продуктов, материалов и изделий, в отношении которых установление сроков годности является обязательным) или сроки годности которых истекли. Такие пищевые продукты, материалы и изделия признаются некачественными и опасными и не подлежат реализации, утилизируются или уничтожаются.

В соответствии с пунктом 12 технического регламента Таможенного союза «О безопасности мяса и мясной продукции» (принят Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 09.10.2013 № 68 «О техническом регламенте Таможенного союза «О безопасности мяса и мясной продукции»): «Не допускается обращение на рынке государств-членов продуктов убоя и мясной продукции, не соответствующих требованиям настоящего технического регламента и технических регламентов Таможенного союза, действие которых на них распространяется, в том числе продуктов убоя и мясной продукции с истекшим сроком годности».

Следовательно, ни один из вышеназванных нормативных документов не предусматривает возможность возврата торговым предприятием поставщикам мясопродуктов и колбасных изделий в связи с истечением срока годности продукции.

При проведении сравнительного анализа договоров поставки в торговую сеть «Евроторг», заключенных ООО «Евроторг - Запад» с разными поставщиками одной группы товаров - продукции мясной промышленности (мясопродуктов и колбасных изделий), были выявлены различные условия поставки, предоставляемые поставщикам:

1. Договор поставки № 11 от 01.01.2014, заключенный ООО «Евроторг-Запад» (Покупатель) с индивидуальным предпринимателем <...> (Поставщик).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 договора, платежи за поставленный товар производятся Покупателем на условиях отсрочки платежа 21 день с момента поставки.

Согласно пункту 1 Дополнительного соглашения № 1 от 15.06.2015 к указанному договору, в целях увеличения продаж Поставщик ежемесячно предоставляет Покупателю вознаграждение в размере 6% от стоимости закупленной у Поставщика колбасной продукции, при условии достижения общего объема закупок равного 10 000 руб. за месяц и при условии возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции не более 10% от объема продаж. Следует отметить, что возврат просроченной или поврежденной колбасной продукции в данном случае подразумевает продукцию, срок годности которой истёк или повреждение которой произошло в период реализации продукции в торговой сети, т.е. после перехода в собственность Покупателя. Условия возврата товара с истёкшим сроком реализации либо повреждённого, выявленного при приёмке товара, предусмотрены статьёй 4 договора.

Таким образом, включенные в договор поставки условия: о возврате просроченной или поврежденной колбасной продукции не более 10% от объёма продаж, что предполагает условие возврата ООО «Евроторг-Запад» поставщику продукции с истекшим сроком годности и поврежденной в период реализации продукции в торговой сети; о выплате вознаграждения в размере 6% от стоимости закупок равной всего 10 000 руб.; об отсрочке платежа в 21 день с момента поставки, без указания, в каких днях следует считать исчисление – в банковских, рабочих либо календарных, как указано в условиях других договоров поставки, может привести к увеличению сроков оплаты за поставленную продукцию, тем самым ставят индивидуального предпринимателя <...> в неравное положение по сравнению с другими поставщиками одноименной продукции.

2. Договор поставки № 0114/115115 от 01.01.2014, заключенный ООО «Евроторг-Запад» (Покупатель) с индивидуальным предпринимателем <...> (Поставщик).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 договора, платежи за поставленный товар производятся Покупателем на условиях отсрочки платежа 15 (пятнадцать) банковских дней с момента поставки. Выплата вознаграждения от стоимости закупленной у Поставщика колбасной продукции и условия возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции в период реализации в торговой сети, условиями договора не предусмотрены.

3. Договор поставки № 270 от 03.03.2014, заключенный ООО «Евроторг-Запад» (Покупатель) с ОАО «Великолукский мясокомбинат» (Поставщик).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 договора, платежи за поставленный товар производятся Покупателем на условиях отсрочки платежа 14 рабочих дней с момента поставки. Выплата вознаграждения от стоимости закупленной у Поставщика колбасной продукции и условия возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции в период реализации в торговой сети, условиями договора не предусмотрены.

4. Договор поставки № 155 от 14.06.2013, заключенный ООО «Евроторг-Запад» (Покупатель) с ОАО «Брянский мясокомбинат» (Поставщик).

В соответствии с пунктом 7 статьи 3 договора, платежи за поставленный товар производятся Покупателем на условиях отсрочки платежа 10 банковских дней с момента поставки. Выплата вознаграждения от стоимости закупленной у Поставщика колбасной продукции и условия возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции в период реализации в торговой сети, условиями договора не предусмотрены.

Индивидуальный предприниматель <...> письмом от 26.11.2015, в ответ на запрос Смоленского УФАС России от 24.11.2015 исх. № 3499/05 сообщил, что объем продукции, поставленной предприятием индивидуального предпринимателя <...> в торговую сеть «Евроторг» (ООО «Евроторг-Запад») за период с 01.06.2015 по 31.10.2015 составил 7 361 254,58 рублей. Объем продукции, возврат которой в результате истечения 70% от общего срока годности произвело ООО «Евроторг-Запад» предприятию индивидуального предпринимателя <...> в указанный период, составил 664 021,10 рублей.

Таким образом, возврат продукции в результате истечения 70% от общего срока годности за период с 01.06.2015 по 31.10.2015, составил 9% от общего объема закупок за указанный период.

ООО «Евроторг-Запад» письмом от 10.12.2015 исх. № 1140, в ответ на указанное Определение Смоленского УФАС России, сообщило, что за период с 01.01.2015 по 10.12.2015 ООО «Евроторг-Запад» у индивидуального предпринимателя <...> было закуплено мясопродуктов и колбасных изделий на сумму 15 256 872,08 руб., объем возврата некачественного товара составил 1 457 572,52 рублей. Общая сумма вознаграждений, выплаченных индивидуальным предпринимателем <...> за указанный период, составила 275 919,35 рублей.

Таким образом, возврат мясопродуктов и колбасных изделий от общего объема закупки ООО «Евроторг-Запад», индивидуальному предпринимателю <...> за период с 01.01.2015 по 10.12.2015 составил 9,6%. Размер вознаграждений, выплаченных индивидуальным предпринимателем <...> ООО «Евроторг-Запад» за указанный период составил 1,8% от общего объема закупки и 2% от объема закупки за минусом возврата продукции.

На рассмотрении дела № 05-09/04-15/Т представитель ООО «Евроторг-Запад» <...> пояснила, что предоставляемая индивидуальному предпринимателю <...> отсрочка в 21 день по факту соответствует 15 банковским дням. Однако, чтобы не было неясностей, в договоре необходимо конкретизировать в каких днях идет исчисление. Условия договора поставки № 11 от 01.01.2014, заключенного ООО «Евроторг-Запад» с индивидуальным предпринимателем <...>, необходимо привести в соответствие с требованиями Закона о торговле и в настоящее время ООО «Евроторг-Запад» разрабатываются новые типовые формы договоров.

Комиссия Смоленского УФАС России, рассмотрев все материалы дела, выслушав представителя Ответчика, установила следующее.

Наличие в договоре поставки от 01.01.2014 № 11, заключенного ООО «Евроторг-Запад» с индивидуальным предпринимателем <...>, условий о выплате ежемесячного вознаграждения в размере 6% при условии общего объема закупок на 10 000 руб. за месяц и при условии возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции не более 10% от объема продаж (Дополнительное

соглашение № 1 от 15.06.2015 к указанному договору), создаёт для индивидуального предпринимателя <...> невыгодные и худшие для него условия по сравнению с другими поставщиками мясопродуктов и колбасных изделий; ставит его в неравное положение с другими поставщиками, но при этом, в целях сбыта продукции предприятия, индивидуальный предприниматель <...> вынужден вступать в правоотношения на невыгодных для него условиях.

Учитывая вышеизложенное, в действиях и ООО «Евроторг-Запад» усматриваются признаки нарушения пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле в части создания индивидуальному предпринимателю <...> дискриминационных условий, по сравнению с условиями иных поставщиков, при поставке в торговую сеть «Евроторг» мясопродуктов и колбасных изделий, путём включения в условия договора поставки от 01.01.2014 № 11 ежемесячной выплаты вознаграждения в размере 6% при закупке равной 10 000 руб. и при условии возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции не более 10% от объема продаж, а также в части навязывания невыгодных условий о возврате не проданной по истечении определенного срока и поврежденной колбасной продукции.

Доказательств, свидетельствующих об устранении нарушения антимонопольного законодательства ООО «Евроторг-Запад» до рассмотрения дела по существу, Комиссии Смоленского УФАС России не представлено.

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

РЕШИЛА:

1. Признать действия общества с ограниченной ответственностью «Евроторг-Запад» (местонахождение: 214031, г. Смоленск, ул. 25 Сентября, д. 30 В) нарушившими требования пункта 1 части 1 и подпункта «и» пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», в части создания индивидуальному предпринимателю <...> дискриминационных условий, по сравнению с условиями иных поставщиков, при поставке в торговую сеть «Евроторг» мясопродуктов и колбасных изделий, путём включения в условия договора поставки от 01.01.2014 № 11 ежемесячной выплаты вознаграждения в размере 6% при закупке равной 10 000 руб. и при условии возврата просроченной или поврежденной колбасной продукции не более 10% от объема продаж, а также в части навязывания невыгодных условий о возврате не проданной по истечении определенного срока и поврежденной колбасной продукции.

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Евроторг-Запад» (местонахождение: 214031, г. Смоленск, ул. 25 Сентября, д. 30 В) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.