



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы**

по Вологодской области

ул. Пушкинская, 25, г. Вологда,
160000

тел. (8172) 72-99-70

факс (8172) 72-46-64

e-mail: fo35@fas.gov.ru

<http://vologda.fas.gov.ru>

_____ № _____

на № _____ от _____

ОАО «ТД «Русский Холодъ»

140060, Московская область,

Люберецкий район, п.
Октябрьский,

ул. Старый двор, 2-25

г. Вологда, ул. Доронинская, 15

ФГУП «Промсервис» ФСИН

России

125212, г. Москва,

Кронштадтский бульвар, д.9,
стр.2

г. Вологда, ул. Гагарина, 30

РЕШЕНИЕ № 1-13ТД/17

23.08.2017 г.

г. Вологда

Комиссия Вологодского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Осипова С.В. – заместителя руководителя Управления - председателя Комиссии;

Власова А.А. – начальника отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и торговли - члена Комиссии;

Докшина М.И. – старшего госинспектора отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и торговли - член Комиссии;

Ларичевой Н.С. – специалиста-эксперта отдела контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и торговли - член Комиссии;

Минаева А.Б. – главного специалиста – эксперта отдела контроля антимонопольного законодательства и экономического анализа,

рассмотрев дело № 1-13ТД/17 по признакам нарушения ОАО «ТД «Русский Холодь» п.5 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

УСТАНОВИЛА:

Вологодское УФАС России по результатам рассмотрения обращения Вологодской прокуратуры по надзору за соблюдением законов в исправительных учреждениях, служебной записки отдела контроля антимонопольного законодательства и экономического анализа Вологодского УФАС России, выявило в

действиях ОАО «ТД «Русский Холодъ» признаки нарушения п.5 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

22.04.2016 года ОАО «ТД «Русский Холодъ» и ФГУП «Промсервис» ФСИН России был заключен договор комиссии № ВЛГД.К.-12, в соответствии с которым ОАО «ТД «Русский Холодъ» является Комитентом, а ФГУП «Промсервис» ФСИН России Комиссионером. Согласно предмету договора ФГУП «Промсервис» ФСИН России обязуется от своего имени, но за счет и по поручению ОАО «ТД «Русский Холодъ» совершать сделки по продаже продовольственных товаров – замороженной пищевой продукции ОАО «ТД «Русский Холодъ» третьим лицам. За выполняемые по договору поручения ОАО «ТД «Русский Холодъ» выплачивает ФГУП «Промсервис» ФСИН России вознаграждение.

На основании п.5 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», 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.

В соответствии со ст.2 Федерального закона № 381-ФЗ от 28.12.2009 «Об основах государственного регулирования торговой деятельности», торговый объект - 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. Торговая сеть - 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.

В соответствии с представленной ФГУП «Промсервис» ФСИН России информацией на территории Вологодской области у ФГУП «Промсервис» ФСИН России в 2015 году имелось 13 торговых объектов, в 2016 году -14 торговых объектов. В соответствии с распоряжением заместителя директора ФСИН России от 08.06.2015 № исх-04-34187, следует, что на основании решения директора ФСИН России от 03.06.2015 года организация торговли в магазинах учреждений уголовно-исполнительной системы передана в полном объеме ФГУП «Промсервис» ФСИН России.

В соответствии с уставом ФГУП «Промсервис» ФСИН России, утвержденным приказом ФСИН России № 271 от 16.05.2012, ФГУП «Промсервис» ФСИН России является коммерческой организацией. Предметом и целями деятельности ФГУП

«Промсервис» ФСИН России является получение прибыли. ФГУП «Промсервис» ФСИН России осуществляет оказание услуг по оптовой и розничной торговле. Таким образом, ФГУП «Промсервис» ФСИН России является хозяйствующим субъектом согласно п.5 ст.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Таким образом, ФГУП «Промсервис» ФСИН России в соответствии с положениями Федерального закона № 381-ФЗ от 28.12.2009 «Об основах государственного регулирования торговой деятельности» осуществляет торговую деятельность посредством организации торговой сети, а ОАО «ТД «Русский Холодъ» является поставщиком продовольственных товаров.

Ссылка ФГУП «Промсервис» ФСИН России в обоснование довода о том, что используемые им для реализации продовольственных товаров магазины на территории исправительных учреждений не образуют торговую сеть, на судебные акты по делу № А79-11990/2015 не может быть принята во внимание, поскольку изложенные в них выводы сделаны при ином предмете доказывания и иных фактических обстоятельствах, не являющихся идентичными с рассматриваемыми, не имеют существенного значения для данного дела.

ФГУП «Промсервис» ФСИН России не приведено достаточного правового обоснования довода о том, что специфика деятельности предприятий уголовно-исполнительной системы позволяет исключить их из сферы действия антимонопольного регулирования.

Судебная практика подтверждает факт того, что запрет на заключение договора комиссии распространяется на организации, осуществляющие торговую деятельность на территории исправительных учреждений (постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 29.02.2016 по делу №А72-14542/2015, постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 15.06.2017 по делу № А28-8418/2016).

Следовательно, запрет, установленный в п. 5 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», распространяется на все торговые сети и всех поставщиков торговых сетей при осуществлении торговли между собой, в том числе и на торговые сети, осуществляющие торговую деятельность в Российской Федерации на территории исправительных учреждений, то есть вне зависимости от их подведомственности (например, ФСИН России) и места реализации продовольственных товаров (в данном случае – исправительные учреждения ФСИН России).

Согласно бухгалтерской (финансовой) отчетности за 2015 год выручка ФГУП «Промсервис» ФСИН России составила 117 067 тысяч рублей.

В соответствии с ч. 2 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об

основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», хозяйствующий субъект вправе представить доказательства того, что его действия (бездействие), указанные в [части 1](#) настоящей статьи (за исключением действий, указанных в [пункте 4 части 1](#) настоящей статьи), могут быть признаны допустимыми в соответствии с требованиями [части 1 статьи 13](#) Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пояснениями, представленными ФГУП «Промсервис» ФСИН России следует, что решение о заключении договора комиссии с ОАО «ТД «Русский Холодъ» было принято с учетом отсутствия у ФГУП «Промсервис» ФСИН России оборотных средств для закупки товаров и так как данный контрагент принял на себя обязательство по доставке товаров.

Данные доводы ФГУП «Промсервис» ФСИН России представляются Комиссии УФАС необоснованными по следующим обстоятельствам.

На основании аналитического отчета № 11 от 20.06.2017 Вологодского УФАС России в границах Вологодской области, в состав хозяйствующих субъектов действующих на товарном рынке торговли, в том числе замороженными пищевыми продуктами в качестве потенциальных продавцов рассматриваемого товарного рынка может быть включено большое количество хозяйствующих субъектов. На территории Вологодской области аналогичную деятельность (как у ОАО «ТД «Русский Холодъ») осуществляют: ООО «Айсберри норд», ООО «Агроском», ООО «Холод», ООО «Продукты», ООО «Транс Логистик».

Таким образом, в качестве поставщиков продовольственных товаров – замороженных пищевых продуктов ФГУП «Промсервис» ФСИН России могло выбрать данные хозяйствующие субъекты, вместе с тем действия ФГУП «Промсервис» ФСИН России по заключению договора с ОАО «ТД «Русский Холодъ», в отсутствие процедуры отбора потенциальных контрагентов, фактически устраняют конкуренцию среди всех возможных поставщиков замороженных пищевых продуктов.

В соответствии с ч. 4.1 ст. 1 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», положения [статьи 13](#) Федерального закона № 381-ФЗ 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 четырехста 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 четырехста миллионов рублей.

В связи с тем, что выручка ФГУП «Промсервис» ФСИН России, составляет менее суммы выручки, при наличии которой в связи с нарушением законодательства наступает ответственность по ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», положения ст.13 вышеуказанного Закона не распространяются на данный хозяйствующий субъект.

В соответствии с бухгалтерской отчетностью за 2015 год, представленной ОАО «ТД

«Русский Холодъ» выручка Общества составляет 7 813 046 тысяч рублей, следовательно, на ОАО «ТД «Русский Холодъ» распространяются запреты, предусмотренные п.5 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Таким образом, в действиях ОАО «ТД «Русский Холодъ» в связи с заключением договора комиссии с ФГУП «Промсервис» ФСИН России имеется нарушение п.5 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

В ходе рассмотрения дела ОАО «ТД «Русский Холодъ» было представлено соглашение о расторжении с ФГУП «Промсервис» ФСИН России 17.08.2017 договора комиссии № ВЛГД.К.-12 от 22.04.2016, в связи, с чем Комиссия УФАС приходит к выводу об отсутствии оснований для выдачи ОАО «ТД «Русский Холодъ» предписания.

На основании изложенного, руководствуясь п.5 ч.1 ст.13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», ст.ст. 23, 41, 49, Закона «О защите конкуренции», Комиссия Вологодского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Признать ОАО «ТД «Русский Холодъ» нарушившим пункт 5 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Председатель Комиссии

С.В. Осипов

Члены Комиссии:

А.А. Власов

М.И. Докшин

Н.С. Ларичева

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