

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 02-04/18 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

23 ноября 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия)

УСТАНОВИЛ:

Челябинское УФАС России по собственной инициативе проведена оценка действий ФГУП «Промсервис» ФСИН России (ИНН 7111007621; ОГРН 1027103673080) по соблюдению Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) на территории Челябинской области.

В ходе изучения представленной информации ФГУП «Промсервис» ФСИН России (вх. № 14639 от 23.10.2018, вх. № 14639 от 23.10.2018) в адрес Челябинского УФАС России установлено следующее.

ФГУП «Промсервис» ФСИН России осуществляет деятельность по розничной торговле продовольственными товарами посредством организации торговой сети в понимании статьи 2 Закона о торговле на территории Челябинской области.

Согласно статье 2 Закона 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](#) от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), или

совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

ФГУП «Промсервис» ФСИН России осуществляет торговую деятельность на 9 торговых объектах, расположенных на территории Челябинской области:

- на территории Челябинского городского округа – 5 торговых объектов;
- на территории Златоустовского городского округа – 1 торговый объект;
- на территории Копейского городского округа – 3 торговых объекта.

ФГУП «Промсервис» ФСИН России реализует продовольственные товары через указанные торговые объекты, расположенные на территории исправительных учреждений Челябинской области, то есть реализует товары в розницу лицам, которые содержатся в указанных учреждениях.

Так как ФГУП «Промсервис» ФСИН России осуществляет торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, следовательно, на него распространяется запрет, установленный статьей 13 Закона о торговле.

Реализация продовольственных товаров осуществляется ФГУП «Промсервис» ФСИН России на условиях договоров комиссии, заключенных с контрагентами.

Контрагентами ФГУП «Промсервис» ФСИН России, с которыми заключены договора комиссии, в 2017 – 2018 годах являются (являлись):

1. ООО «АВИТА»;
2. ООО «Оптима»;
3. ООО «Объединенная Сервисная Служба Тулы»;
4. ООО «Система»;
5. ООО «СНС Экспресс»;
6. ООО «УралТоргСервис»;
7. ФГУП «Архангельское» ФСИН России;
8. <...>

Между ФГУП «Промсервис» ФСИН России и ФГУП «Архангельское»

ФСИН России заключен договор комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177, в соответствии с которым ФГУП «Промсервис» ФСИН России выступает в качестве комиссионера, а ФГУП «Архангельское» ФСИН России в качестве комитента. Согласно предмету указанного договора комиссии ФГУП «Промсервис» ФСИН России обязуется от своего имени, но за счет и по поручению ФГУП «Архангельское» ФСИН России совершать сделки по продаже продовольственных товаров третьим лицам. За выполняемые по договору комиссии поручения ФГУП «Архангельское» ФСИН России обязано ежемесячно уплачивать ФГУП «Промсервис» ФСИН России вознаграждение, которое составляет 9% от цены фактически реализованного товара. Дополнительным соглашением от 12.12.2017 № 2 указанный договор продлен до 31.12.2018.

За выполнение поручения по продаже продовольственных товаров <...> в соответствии с договором комиссии от 19.04.2018 № ЧЕЛ-П-2-2018, действующего до 31.12.2018, обязан ежемесячно уплачивать ФГУП «Промсервис» ФСИН России вознаграждение в размере 20% от цены фактически реализованного товара.

Условия договора комиссии от 09.11.2015 № ЧЕЛ118 с ООО «ОПТИМА», действующего до 30.04.2018, аналогичны договору комиссии от 19.04.2018 № ЧЕЛ-П-2-2018.

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 Законом о защите конкуренции, и (или) заключения указанных договоров между хозяйствующими субъектами, образующими торговую сеть, либо исполнять (реализовывать) такие договоры.**

В соответствии с частью 4.1 статьи 1 Закона о торговле положения [статей 13](#) и [14](#) Закона о торговле 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.

Как следует из справки, представленной ФГУП «Промсервис» ФСИН России, выручка от реализации всех товаров и услуг ФГУП «Промсервис» ФСИН России за 2017 год составила 535 610,3 тыс. рублей, что подтверждается копией отчета о финансовых результатах за 2017 год.

Таким образом, учитывая, что выручка ФГУП «Промсервис» ФСИН России за 2017 год составляет более 400 млн. руб., ФГУП «Промсервис» ФСИН России не относится к категории субъектов, на которые распространяется «иммунитет», предусмотренный Законом о торговле.

Следовательно, заключение договора комиссии ФГУП «Промсервис» ФСИН России, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, с поставщиками продовольственных товаров (контрагентами) недопустимо в соответствии с действующим законодательством и нарушает запрет, установленный пунктом 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

На основании изложенного, Челябинским УФАС России установлено, что в действиях ФГУП «Промсервис» ФСИН России, выразившихся в заключении с контрагентами (ФГУП «Архангельское» ФСИН России, <...>, ООО «ОПТИМА») договоров комиссии, содержатся признаки нарушения пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

На основании изложенного Челябинским УФАС России издан приказ от 23.11.2018 № 168 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ФГУП «Промсервис» ФСИН России пункта 5 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 02-06/18 к рассмотрению на **11 декабря 2018 года в 11 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, кабинет 322.

2. Привлечь к участию в деле в качестве:

ответчика:

– ФГУП «Промсервис» ФСИН России (ИНН 7111007621, ОГРН 1027103673080, 125212, г. Москва, Кронштадский бульвар, д. 9, стр. 2);

заинтересованных лиц:

– ФГУП «Архангельское» ФСИН России (ИНН 3621005430; ОГРН 10736001000770; 196641, г. Санкт-Петербург, п. Металлострой, Северный проезд, д. 1);

– <...>;

– ООО «ОПТИМА» (ИНН 7449126996; ОГРН 1157449005064; <...>).

3. ФГУП «Промсервис» ФСИН России представить в срок **до 10 декабря 2018 года** следующую информацию и документы:

3.1. Письменные пояснения с правовым обоснованием по изложенным в настоящем определении обстоятельствам;

3.2. Перечень ваших контрагентов, с которыми заключены договора комиссии, действующие (действовавшие) в 2017 – 2018 годах, для осуществления вашим предприятием деятельности по розничной торговле продовольственными товарами на территории Челябинской области, с указанием их полного наименования, ИНН, юридических и фактических адресов, контактных телефонов, электронных адресов;

3.3. Информацию о том, как проводился отбор потенциальных контрагентов, указанных в пункте 3.2 настоящего определения для осуществления деятельности по розничной торговле продовольственными товарами (с приложением копий подтверждающих документов, например, копии коммерческих

предложений, преддоговорную переписку и т.д.);

3.4. Копии **всех договоров комиссии**, заключенных вашим предприятием с контрагентами, указанными в пункте 3.2 настоящего определения, действующие (действовавшие) в 2017 – 2018 годах (с приложением всех дополнительных соглашений, спецификаций, приложений, протоколов согласования цен), за исключением договоров комиссии, представленных в рамках исполнения запроса Челябинского УФАС России от 14.09.2018 № 12449/06;

3.5. Письменные пояснения о различии условий договора комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ177 и договора комиссии от 28.06.2016 № ЧЕЛ178, заключенных с ФГУП «Архангельское» ФСИН России, с указанием правового обоснования необходимости заключения двух договоров комиссии с одним контрагентом по продаже продовольственных товаров (аналогично указать информацию о различии условий договоров комиссии и правовое обоснование необходимости их заключения в отношении иных поставщиков продовольственных товаров);

3.6. Копии отчетов об исполнении поручения, актов об оказании комиссионных услуг, счетов-фактур, платежных поручений в рамках договоров комиссии, указанных в пункте 3.4 настоящего определения, за 2017 – 2018 годы (информацию представить по всем договорам комиссии за каждый месяц указанного периода);

3.7. Информацию о том, на каком законном основании ваше предприятие эксплуатирует торговые объекты (магазины), расположенные на территории Челябинской области, (ОСП Челябинское К1, ОСП Челябинское К2, ОСП Челябинское К5, ОСП Челябинское К6, ОСП Челябинское К8, ОСП Челябинское К15, ОСП Челябинское И1, ОСП Челябинское И3, ОСП Челябинское И4) с приложением копий подтверждающих документов (копии всех договоров аренды помещений, договоров безвозмездного пользования объектом нежилого фонда и иных договоров);

3.8. Информацию об используемых товарных наименованиях (товарных знаках) вашим предприятием при осуществлении деятельности по розничной торговле продовольственными товарами с приложением копий подтверждающих документов (в том числе копию лицензии на использование товарного знака (товарного наименования));

3.9. Доказательства, подтверждающие использование вашим предприятием товарного наименования (товарного знака),

указанного в пункте 3.8 настоящего определения, в том числе представить фотографии вывесок всех торговых объектов (магазинов), эксплуатирующих вашим предприятием, расположенных на территории Челябинской области;

3.10. Иные документы и сведения, имеющие отношения к рассматриваемому вопросу.

4. ФГУП «Архангельское» ФСИН России представить в срок **до 07 декабря 2018 года** следующую информацию и документы:

4.1. Письменное мнение с правовым обоснованием по изложенным в настоящем определении обстоятельствам;

4.2. Копии учредительных документов (со всеми действующими изменениями и дополнениями к ним), свидетельства о регистрации юридического лица в налоговом органе (ИНН, ОГРН), документы, подтверждающие полномочия руководителя, лицензии и т.д.;

4.3. Перечень группы лиц вашей организации по состоянию на 31.12.2016, 31.12.2017 и по дату получения настоящего определения, с указанием оснований, по которым такие лица входят в эту группу, составленный в соответствии с частью 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции», Приказом ФАС России от 20.11.2006 № 293;

4.4. Сведения о фактической выручке вашей организации (с учетом совокупной выручке, входящих в одну группу лиц с вашей организацией) от реализации всех товаров и услуг за 2016 – 2018 годы (отдельно по периодам: за 2016 год, 2017 год и за 9 мес. 2018 года) с приложением подтверждающих первичных документов;

4.5. Иные документы и сведения, имеющие отношения к рассматриваемому вопросу.

5 .<...> представить в срок **до 07 декабря 2018 года** следующую информацию и документы:

5.1. Письменное мнение с правовым обоснованием по изложенным в настоящем определении обстоятельствам;

5.2. Краткую характеристику Вашей деятельности, осуществляемой в 2016 – 2018 годах;

5.3. Копии свидетельства о регистрации в налоговом органе (ИНН, ОГРНИП);

5.4. Перечень Вашей группы лиц по состоянию на 31.12.2016, 31.12.2017 и по дате получения настоящего определения, с указанием оснований, по которым такие лица входят в эту группу, составленный в соответствии с частью 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции», Приказом ФАС России от 20.11.2006 № 293;

5.5. Сведения о Вашей фактической выручке (с учетом совокупной выручке, входящих в одну группу лиц с Вами) от реализации всех товаров и услуг вашей организации за 2016 – 2018 годы (отдельно по периодам: за 2016 год, 2017 год и за 9 мес. 2018 года) с приложением подтверждающих первичных документов;

5.6. Иные документы и сведения, имеющие отношения к рассматриваемому вопросу.

6. ООО «ОПТИМА» представить в срок до 07 декабря 2018 года следующую информацию и документы:

6.1. Письменное мнение с правовым обоснованием по изложенным в настоящем определении обстоятельствам;

6.2. Иные документы и сведения, имеющие отношения к рассматриваемому вопросу.

Документы (информацию) необходимо представить в оригиналах или копиях, в прошитом и пронумерованном виде с описью вложения, заверить печатью и подписью представившего их лица и/или органа.

Нумерацию пунктов в ответах не изменять. В случае, если по какому-либо пункту информация отсутствует, следует указать причину её отсутствия.

Информацию (файлы, копии документов и т.д.) можно представить записанными на любой электронный носитель.

При представлении информации на электронном носителе обязательно сопроводительное письмо и опись содержимого электронного носителя с указанием общего количества корневых папок, количества документов в каждой папке и веса данных папок (мегабайты, гигабайты).

За непредставление в срок по требованию антимонопольного органа

информации и документов либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность в виде штрафа для юридических лиц от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей, на должностных лиц – от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей.