

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее – Самарское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В ходе контрольного мероприятия, проведенного в отношении ООО «Елисейский-магазины», на основании приказа руководителя Самарского УФАС России от 01.02.2017 г. № 16, Самарским УФАС России установлено следующее.

Согласно Уставу ООО «Елисейский-магазины» (пункт 2.3), утвержденному внеочередным общим собранием участников ООО «Елисейский-магазины» (протокол № 31 от 10.03.2010 года), Общество вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещённые законодательством, в том числе:

- розничная и оптовая торговля товарами народного потребления и промышленными товарами;
- организация торгово-закупочной, аукционной, комиссионной, розничной и мелкооптовой торговли российскими импортными товарами, продажа товаров по образцам каталогов, а также с использованием других форм торговли.

В ходе проверки Самарским УФАС России установлено, что ООО «Елисейский-магазины» является торговой сетью и осуществляет торговую деятельность в торговых объектах под наименованием «Елисейский».

В результате анализа представленных договоров поставки, заключенных с поставщиками продовольственных товаров, а также типового договора поставки, размещенного на сайте торговой сети по адресу <http://www.elismag.ru/postavshchikam.php>, Самарским УФАС России установлено следующее.

Пунктом 5.10 договоров поставки, в том числе типового договора, предусмотрено, что «стороны вправе инициировать изменения настоящего договора в отношении ассортимента товара, утвержденного в спецификации сторонами. В том числе покупатель вправе уведомить Поставщика о выводе слабо реализуемого товара из ассортимента и вернуть такой товар Поставщику. Определение слабо реализуемой продукции осуществляется Покупателем по результатам анализа продаж. Стоимость возвращаемого товара по накладным на все время действия настоящего Договора засчитывается в счет оплаты за товар, поставленный от Поставщика».

Согласно пункту 9.2 договоров поставки, в том числе типового договора, «по истечении \_\_\_\_ календарных дней со дня поставки каждой партии, Поставщик обязуется незамедлительно запрашивать у Покупателя наименование и количество непроданного (слабо реализуемого) товара, не позднее 3 (трех) календарных дней производить своими силами и за свой счет ротацию товара, уведомив письменно Покупателя о дне прибытия ответственного лица».

Так, положения пунктов 5.10, 9.2 типового договора содержатся в договорах поставки, заключенных с ООО «ЭКОМОЛ» (договор № 67/ЕМ от 01 декабря 2015 года), ООО «Айсберг» (договор № 56/ЕМ от 01 декабря 2015 года), ООО «ФК» (договор № 60/ЕМ от 01 декабря 2015 года).

Договора поставки, заключенные ООО «Елисейские-магазины» с ООО «Фрегат» (договор № 12/ЕМ от 01 февраля 2016 года), ООО «Гринко Тольятти» (договор № 45/ЕМ от 10 ноября 2016 года), ООО «Русское поле» (договор 54/ЕМ от 16 декабря 2016 года), ООО ПКФ «Сускан» (договор № 35/ЕМ от 01 октября 2014 года), ООО «Колос» (договор № 38/ЕМ от 17 ноября 2014 года), ООО «Тольяттимолоко» (договор № 17/ЕМ от 01 апреля 2016 года) содержат только положения пункта 5.10 типового договора.

Кроме того, пунктом 9.2 договоров поставки, заключенных ООО «Елисейский-магазины» с ООО «Январь» (договор № 4/ЕМ от 01 февраля 2016 года), АО «Хлеб» (договор № 25/ЕМ от 23 мая 2016 года), ООО «СК «Родник» (договор № 38/ЕМ от 03 октября 2016), предусмотрено, что «по истечении \_\_\_\_ банковских (календарных) дней со дня поставки каждой партии, Поставщик обязуется незамедлительно запрашивать у Покупателя наименование и количество непроданного (слабо реализуемого) товара, не позднее 3 (трех) календарных дней производить своими силами и за свой счет его возврат, уведомив письменно Покупателя о дне прибытия транспортного средства, модели и регистрационном знаке ТС, Ф.И.О. ответственного лица, дате и номере выданной, надлежащим образом оформленной доверенности. Наличие оригинала доверенности при приеме-передаче товара обязательно. Возврат товара осуществляется Поставщиком по расходным накладным и счету-фактуре. Стоимость возвращаемого товара засчитывается в счет частичной оплаты за товар, поставленный от Поставщика. При невыполнении обязательств по вывозу возвращаемой продукции, убытки от просроченного товара возлагаются на Поставщика».

Вместе с тем, согласно пункту 9.1 договоров поставки, заключенных с ОАО «Сызранский Рыбокомбинат №2» (договор № 37/ЕМ от 20 сентября 2016 года), ООО «Волга Продукт» (договор № 19/ЕМ от 01 мая 2015), ООО «Ресурс-Т» (договор № 19/15/ЕМ от 01 октября 2015 года), ООО «Акцент» (договор № 43/ЕМ от 24 октября 2016 года), «поставщик обязуется осуществить 100% возврат недоброкачественной и слабо реализуемой продукции своими силами и за свой счет в течении 3 рабочих дней с момента уведомления его о необходимости вывоза товара. Возврат осуществляется по расходным накладным и счету-фактуре. При невыполнении обязательства по вывозу

возвращаемой продукции, убытки от просроченного товара возлагаются на Поставщика».

В силу подпункта «д» пункта 4 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) 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.

Навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него, заключается в таком поведении хозяйствующего субъекта, при котором ущемляются права контрагента либо он вынужден вступать в правоотношения на невыгодных для себя условиях (методическое пособие для предпринимателей, утвержденное ФАС России (размещено в правой системе «КонсультантПлюс»).

Наличие в договорах поставки продовольственных товаров положений, предусматривающих возврат слабореализуемого товара, в том числе обязанности Поставщика запрашивать у Покупателя наименование и количество непроданного (слабореализуемого) товара, производить Поставщиком своими силами и за свой счет возврат товара, указывает на навязывание со стороны Покупателя невыгодных для Поставщика условий.

Таким образом, положения пунктов 5.10 и 9.2 (9.1) вышеперечисленных договоров поставки содержат признаки нарушения подпункта «д» пункта 4 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

На основании изложенного издан приказ Самарского УФАС России от 14.09.2017 № 94 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Елисейский-магазины» (445035, Самарская область, г. Тольятти, ул. Голосова, 75) подпункта «д» пункта 4 части 1 статьи 13 Закона о торговле, руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 11-11556-17/10 к рассмотрению на «12» октября 2017 года в 10 часов 00 минут в помещении Самарского УФАС России (443086, г. Самара, ул. Ерошевского, 3а, тел. (846) 200-15-42, к. 455).
2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 11-11556-17/10 в качестве:

ответчика: ООО «Елисейский-магазины».

3. ООО «Елисейский-магазины» представить в срок до «10» октября 2017 года следующие документы и сведения:
  1. Письменные пояснения относительно правомерности (обоснованности) включения в договора поставки продовольственных пунктов 5.10, 9.2 (9.1), содержащих положения о возврате слабореализуемого товара, в том числе обязанности Поставщика запрашивать у Покупателя наименование и количество непроданного (слабореализуемого) товара, производить Поставщиком своими силами и за свой счет возврат товара (со ссылками на нормативно-правовые акты и приложением подтверждающих документов).
  2. Копии документов (уведомлений) о выводе слабореализуемого товара, направленных ООО «Елисейский-магазины» в адрес вышеуказанных поставщиков в рамках пункта 5.10 договора поставки, за период 2014, 2015, 2016 гг., истекший период 2017г. (при наличии).
  3. Копии документов о проведении ООО «Елисейский-магазины» анализа продаж товара в рамках пункта 5.10 договора поставки в отношении товара вышеназванных поставщиков, за период 2014, 2015, 2016 гг., истекший период 2017г.
  4. Копии переписки (писем) ООО «Елисейский-магазины» с вышеуказанными поставщиками продовольственных товаров по вопросу исполнения пункта 9.2 договора, предусматривающего обязанность поставщика запрашивать у покупателя наименование и количество непроданного (слабореализуемого) товара, за период 2014, 2015, 2016 гг., истекший период 2017г.
  5. Иные документы, которые, по Вашему мнению, имеют значение для рассмотрения дела по существу.

Копии представленных документов должны быть заверены надлежащим образом.

Запрашиваемую информацию необходимо представить со ссылкой на конкретный пункт настоящего Определения.

Явка заявителя, ответчика, заинтересованного лица по делу/представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

В соответствии со статьей 43 Закона «О защите конкуренции» с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

Председатель        Комиссии  
Ю.А. К.