



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Ставропольскому краю**

ул. Ленина, 384, г. Ставрополь, 355003
тел. (8652) 35-51-19, факс (8652) 35-51-19
e-mail: to26@fas.gov.ru

Генеральному директору АО
«Тандер»

Д.А. Федотову

ул. Леваневского, 185
г. Краснодар, 350002

№ _____

На № _____ от _____

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу об административном правонарушении № 1250

16 апреля 2019 года

город Ставрополь

Я, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Сапунов Дмитрий Николаевич, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 11 от 14.01.2019 года, материалы дела об административном правонарушении № 1250, которыми установлен факт нарушения АО «Тандер» (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, ИНН 2310031475) части 4 статьи 14.40, выразившемся в навязывании хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети контрагенту условий, запрещенных Федеральным законом от 28.12.2009 года №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»,

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю на основании приказа от 06 октября 2017 года № 2051 была проведена проверка в отношении: АО «Тандер» (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, ИНН 2310031475), в лице Пятигорского филиала АО «Тандер» (357500, г. Пятигорск, ул. Орджоникидзе, 11а), в лице Ставропольского филиала АО «Тандер» (ул. 45-я Параллель, 22б, г. Ставрополь, 355000) на предмет соблюдения требований Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» и, в соответствии с поручением Прокуратуры Ставропольского края от 20.10.2017 № 7/2-36-2017, на предмет соблюдения хозяйствующими субъектами, осуществляющими розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации

торговой сети, требований Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

В рамках проверки был изучен договор № ГК/72775/16 от 01.11.2016 с ООО «Петровские Нивы» с приложениями и дополнительными соглашениями. В соответствии с Приложением № 5 (Коммерческие условия) к указанному договору выплата премий за достижение определенного объема закупок не предусмотрена (составляет 0%). В соответствии с пунктом 11.9 указанного договора все ранее заключенные договоры, дополнительные соглашения между сторонами, равно как и переписка и переговоры, имеющие аналогичный предмет, утрачивали силу с даты заключения договора, а именно с 01.11.2016 года. Ранее между ООО «Петровские Нивы» и АО «Тандер» был заключен договор поставки № ГК/6005/14 от 01.09.2014 с дополнительными соглашениями и приложениями. Приложением № 5 «Коммерческие условия» установлена премия за достижение объема закупок товара в размере 10% от объема отгрузок, основанием для выплаты которой является Акт расчета премии по форме, указанной в приложении.

Актом № 16000081816 от 30.11.2016 на основании договора поставки № ГК/6005/14 от 01.09.2014 по дополнительному соглашению № ГК/6005/14-2 от 01.10.2015 поставщиком (ООО «Петровские Нивы») была предоставлена покупателю (АО «Тандер»), в порядке зачета денежных средств, премия за достижение объема закупок товара в размере 10% от объема отгрузок. За отчетный период ноябрь 2016 года указанный объем составил 190 050,00 руб. и размер премии, подлежащей оплате на расчетный счет покупателя составил 19 005,00 руб. В тоже время на момент составления акта расчета премии уже был заключен и действовал договор № ГК/72775/16 от 01.11.2016, условия которого не предусматривают выплату какой-либо премии.

Таким образом, составление, направление и взимание премии за ноябрь 2016 года, а равно ссылка на договор и дополнительные соглашения к нему, утратившие силу с 01 ноября 2016 года носят признаки нарушения статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 года №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Частью 1 статьи 13 предусмотрено, что хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается:

4) навязывать контрагенту:

е) иные условия, не относящиеся к предмету договора и (или) содержащие существенные признаки условий, предусмотренных подпунктами "а" - "д" настоящего пункта.

На основании изложенного было возбуждено дело № 1 в отношении АО «Тандер» по признакам нарушения пп «е», пункта 4, части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 года №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Решением от 03.08.2018 по делу № 1 АО «Тандер» признано нарушившим требования пп «е», пункта 4, части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 г.

№381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Согласно пункту 1.2 статьи 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Действия АО «Тандер» (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, ИНН 2310031475) по составлению, направлению и взиманию премии за ноябрь 2016 год, а равно ссылки на утративший силу договор и дополнительные соглашения к нему привели к нарушению требований пп «е», пункта 4, части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Факт нарушения со стороны АО «Тандер» (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, ИНН 2310031475) пп «е», пункта 4, части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» установлен решением от 03.08.2018 по делу № 1 и подтверждается материалами дела об административном правонарушении № 1250. Копия решения приобщена к материалам дела № 1250.

В соответствии с частью 4 статьи 14.40 КоАП РФ навязывание хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, или хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, контрагенту условий, запрещенных федеральным законом, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31 настоящего Кодекса, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от тридцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двух миллионов пятисот тысяч до пяти миллионов рублей.

В действиях АО «Тандер» (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, ИНН 2310031475) имеются событие и состав административного правонарушения предусмотренного частью 4 статьи 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

О дате и времени рассмотрения дела представитель общества был надлежащим образом извещен. Письменные пояснения по факту рассматриваемого дела были представлены в материалы дела. В письменных пояснениях АО «Тандер» нарушение не признало.

Время совершения административного правонарушения – 03.08.2018 вступление в силу решения комиссии по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства Ставропольского УФАС России, которым установлен факт нарушения требований Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», согласно пункту 6 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации

Федерации об административных правонарушениях, пункту 10.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства».

Место совершения правонарушения — г. Краснодар, место заключения договоров поставки.

Субъект - АО «Тандер» (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, ИНН 2310031475).

Субъективная сторона - правонарушение совершено умышленно. Лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своих действий, предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Объектом является установленный и охраняемый порядок осуществления предпринимательской деятельности.

Объективную сторону правонарушения составляет навязывание хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, или хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, контрагенту условий, запрещенных федеральным законом.

В соответствии с требованием ст. 4.1 КоАП РФ при вынесении постановления исследованы и учтены все обстоятельства отягчающие и смягчающие ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со статьей 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность в соответствии с частью 1 статьи 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях не установлено.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ оснований для освобождения от административной ответственности при малозначительности административного правонарушения не установлено.

В силу п. 18.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

Категория малозначительности относится к числу оценочных, поэтому определяется в каждом конкретном случае, исходя из обстоятельств совершенного правонарушения, при этом применение статьи 2.9 КоАП РФ является правом, а не обязанностью суда.

Установленные обстоятельства дела не позволяют признать действия АО «Тандер» (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, ИНН 2310031475) в качестве малозначительных.

Статья 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - содержит условия замены административного штрафа предупреждением.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

В соответствии с частью 2 статьи 3.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

АО «Тандер» (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, ИНН 2310031475) не является субъектом малого или среднего предпринимательства, в связи с чем к допущенному правонарушению не подлежит применение статьи 4.1.1 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 2.1, 4.1, 4.2, 4.3, 14.40, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать АО «Тандер» (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, ИНН 2310031475) виновным в совершении нарушения, предусмотренного ч. 4 ст. 14.40 КоАП РФ, а именно в навязывании контрагенту условий, запрещенных Федеральным законом от 28.12.2009 года №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

2. Назначить АО «Тандер» (юридический адрес: ул. Леваневского, 185, г. Краснодар, 350002, ИНН 2310031475) наказание в соответствии с частью 4 статьи 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде меры административного наказания в виде штрафа в размере 2 500 000 (двух миллионов пятисот тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумма штрафа, уплаченного за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляется по следующим реквизитам:

«Получатель» УФК МФ РФ по СК (Ставропольское УФАС России), ИНН 2634003887, КПП 263501001, отделение Ставрополь г. Ставрополь, р/с 40101810300000010005, БИК 040702001, ОКТМО 07701000, Код доходов бюджета 161 1 16 02010 01 6000 140, назначение платежа: Постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 1250, УИН 16100500000000054307.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 8/8652/ 35-51-19).

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона Российской Федерации от 02.10.2007 N 229-ФЗ "Об исполнительном производстве" постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение 2-х лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления

Д.Н. Сапунов