



ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Опыт применения законодательства о торговой деятельности в Российской Федерации. Перспективы развития регулирования в этой сфере

Т.В. Нижегородцев

г. Минск, июль 2014 г.

Закон о торговле

- ❖ с **01.02.2010** вступил в силу **Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ** «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о торговле).
- ❖ С **31.12.2010** вступил в силу **Федеральный закон от 28.12.2010 № 411-ФЗ** «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях», предусматривающий ответственность за составы правонарушений, относящихся к нарушениям антимонопольных правил и требований при осуществлении торговой деятельности.



В течение 2010-2013 годов в целях обеспечения реализации положений Закона о торговле ФАС России и ее территориальными управлениями проводился мониторинг реализации положений Закона о торговле (поручение Президента Российской Федерации от 28.12.2009 № ПР-3513, Председателя Правительства Российской Федерации от 19.01.2010 № ВП-П13-239, руководителя ФАС России от 09.04.2010 № ИА/10132).

В 2010 году при Правительстве РФ была сформирована рабочая группа по координации работы по реализации Закона о торговле.

Результаты мониторинга реализации положений Закона о торговле за 2010-2013 гг.

О выявленных нарушениях статьи 9 Закона о торговле и делах об административных правонарушениях по статьям 14.41-14.42 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП):



Результаты мониторинга реализации положений Закона о торговле за 2010-2013 гг.

О выявленных нарушениях статьи 13 Закона о торговле и делах об административных правонарушениях по статье 14.40 КоАП



О применении статьи 14 Закона о торговле

В соответствии с частью 4 статьи 22 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) ФАС России осуществляет государственный контроль за экономической концентрацией. Принимая во внимание требование статьи 14 Закона о торговле, ФАС России при рассмотрении ходатайств на совершение сделок, указанных в статьях 27, 28 Закона о защите конкуренции и по которым приобретателем являлась торговая сеть, либо в группу лиц приобретателя входила торговая сеть, осуществляет расчет:

- ❖ **имеющейся по итогам отчетного периода доли** приобретателя и его группы лиц в границах муниципальных образований, в границах которых будет происходить приобретение дополнительных объектов недвижимости в результате совершения сделки;
- ❖ **потенциальной доли** приобретателя и его группы лиц в границах муниципальных образований, которые будет иметь компания в результате совершения сделки.

В целях расчета долей торговых сетей и анализа исполнения требований статьи 14 Закона о торговле ФАС России были запрошены сведения об объемах всех реализованных продовольственных товаров **12 федеральными и крупными региональными торговыми сетями** за 2009-2012 годы:

- | | | |
|----------------------|------------------------|---------------|
| ❖ «Х5 Ритейл Групп», | ❖ «Дикси», | ❖ «Гроздь», |
| ❖ «METRO», | ❖ «Седьмой Континент», | ❖ «Мария Ра», |
| ❖ «real», | ❖ «Билла», | ❖ «Холидей», |
| ❖ «Лента», | ❖ «Магнит», | ❖ «Окей». |

О выявленных нарушениях статьи 15 Закона о торговле

Возбуждено **109** дел по признакам нарушения положений статьи 15 Закона о торговле

```
graph TD; A[Возбуждено 109 дел по признакам нарушения положений статьи 15 Закона о торговле] --> B[по 78 делам приняты решения о признании нарушений, выданы предписания]; A --> C[По 22 делам приняты решения о признании нарушений, предписания не выдавались в связи с добровольным устранением нарушений]; A --> D[8 дел прекращено в связи с отсутствием состава правонарушения];
```

по **78** делам приняты решения о признании нарушений, выданы **предписания**

По **22** делам приняты решения о признании нарушений, предписания не выдавались в связи с **добровольным** устранением нарушений

8 дел **прекращено** в связи с отсутствием состава правонарушения

Выводы по результатам применения Закона о торговле

1. Составом административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 14.42 КоАП, является только лишь установление в договоре поставки сроков оплаты продовольственных товаров, превышающих сроки, установленные Законом о торговле.

То есть непосредственно правонарушением является лишь факт заключения договора поставки, содержащего подобное условие, и судами не учитывается данное правонарушение как длящееся, несмотря на то, что установление в договоре поставки условия, нарушающего требования статьи 9 Закона о торговле, порождает угрозу его применения в течение всего срока действия данного договора поставки (либо данного условия договора).

Следовательно, наличие в договоре поставки условия, нарушающего требования статьи 9 Закона о торговле, либо даже непосредственно применение данного условия договора поставки в отношении контрагента, в соответствии с КоАП, правонарушением не является.

2. Отсутствие единообразия в применении и толковании арбитражными судами статьи 13 Закона о торговле, поскольку при рассмотрении аналогичных дел арбитражные суды приходят к различным выводам о наличии нарушения в действиях хозяйствующих субъектов.

3. Отсутствие регламентации отношений, возникающих между хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, по вопросу подачи и рассмотрения коммерческих предложений.

4. Собственники торговых помещений и компании, осуществляющие торговую деятельность, как правило, являются разными хозяйствующими субъектами, что затрудняет процесс выявления лиц, подлежащих контролю в рамках мониторинга реализации Закона о торговле.

Наиболее значимое дело по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле

Дело № 4 13/80-11 по признакам нарушения ООО «МЕТРО Кэш энд Керри», выразившегося в создании дискриминационных условий для поставщиков рыбы и рыбной продукции

По итогам рассмотрения дела возбуждено и рассмотрено **65 дел** об административных правонарушениях по части 1 статьи 14.40 КоАП

По результатам рассмотрения **63 дел** были вынесены постановления о наложении штрафов в сумме **126 млн руб.**

2 дела были прекращены в связи с истечением сроков привлечения к административной ответственности

Суды:

- ❖ **первая инстанция** - отменила решение и предписание ФАС России, а также 63 постановления о наложении штрафов;
- ❖ **вторая инстанция (апелляция)** – поддержала ФАС России, отменила решение суда первой инстанции;
- ❖ **третья инстанция (кассация)** - поддержала ФАС России, но направила на **новое рассмотрение** в суд апелляционной инстанции вопрос обжалования постановлений о наложении штрафов;
- ❖ решение суда Кассационной инстанции обжаловано ООО «МЕТРО Кэш энд Керри» в **Высший Арбитражный Суд Российской Федерации**.

Кодекс добросовестных практик взаимоотношений между торговыми сетями и поставщиками потребительских товаров

В декабре 2012 года Кодекс подписали:

- ❖ 7 ведущих отраслевых союзов и ассоциаций участников потребительского рынка:
 - ❖ АКОРТ,
 - ❖ Ассоциация производителей и потребителей масложировой продукции,
 - ❖ «СОЮЗМОЛОКО»,
 - ❖ Рыбный Союз,
 - ❖ «Руспродсоюз»,
 - ❖ Национальная мясная Ассоциация,
 - ❖ «Русбренд»;
- ❖ Комитет по потребительскому рынку Торгово-промышленной палаты Российской Федерации,
- ❖ Союз потребителей Российской Федерации.

В церемонии подписания принял участие Первый заместитель Председателя Правительства Российской Федерации И.И. Шувалов, руководители Министерства промышленности и торговли, Федеральной антимонопольной службы и Министерства экономического развития.

С момента подписания к Кодексу также присоединились:

- ❖ Союз независимых сетей России;
- ❖ Союзлегпром;
- ❖ торговые сети, входящие в группы компаний:
 - ❖ X5,
 - ❖ АШАН,
 - ❖ Метро,
 - ❖ Магнит,
 - ❖ Дикси,
 - ❖ Лента,
 - ❖ Билла,
 - ❖ Гиперглобус,
 - ❖ Вестер,
 - ❖ О'Кей.

Кодекс добросовестных практик взаимоотношений между торговыми сетями и поставщиками потребительских товаров

Цели Кодекса добросовестных практик:

- ❖ формирование практик взаимодействия, основанных на принципах добросовестности, при заключении и исполнении договоров между поставщиками и торговыми сетями и обеспечение баланса коммерческих интересов;
- ❖ повышение эффективности взаимодействия между торговыми сетями и поставщиками и оптимизация издержек по всей цепочке поставок;
- ❖ создание условий для соблюдения всеми участниками рынка этических правил использования рыночной силы и содействие развитию конкуренции на рынке;
- ❖ содействие в удовлетворении потребностей покупателей в качественных потребительских товарах.

Кодексом предусмотрена процедура разрешения спорных ситуаций между торговыми сетями и поставщиками путем рассмотрения их на **Комиссии по применению Кодекса** (далее – Комиссия). Деятельность Комиссии содействует установлению сбалансированных механизмов института саморегулирования розничной торговли и потребительского рынка, обеспечивая реализацию двух инструментов решения споров между поставщиками и производителями:

- ❖ саморегулирования
- ❖ создание институтов для решения торговых споров.

Задачами Комиссии являются:

- ❖ содействие использованию Кодекса во взаимоотношениях между торговыми сетями и поставщиками;
- ❖ разработка рекомендаций по типовым ситуациям и спорам, возникающим между торговыми сетями и поставщиками;
- ❖ разрешение споров между торговыми сетями и поставщиками, связанных с применением Кодекса;
- ❖ анализ эффективности применения Кодекса;
- ❖ выработка рекомендаций по изменению и дополнению Кодекса.

1 ноября 2013 года запущен сайт Комиссии по применению Кодекса <http://codeofconduct.ru>. Ссылки на этот сайт и пресс-релизы по результатам заседаний размещаются на сайтах союзов и ассоциаций, присоединившихся к Кодексу.

Предложения ФАС России по развитию законодательства в сфере торговли

ФАС России подготовлен проект федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (по вопросам регулирования торговой деятельности) (далее – законопроект), предусматривающий внесение изменений в Закон о торговле и в статьи 14.40, 14.42 КоАП.

Законопроектом предлагается:

- ❖ Дополнить статью 1 Закона о торговле новой частью 6, предусматривающей, что установленные главой 3 Закона о торговле антимонопольные правила, требования, запреты на действия (бездействие) хозяйствующих субъектов распространяются также на действия (бездействие) лиц, входящих с ними в одну группу лиц.
- ❖ Дополнить статью 9 Закона о торговле новой частью 14 в целях устранения соответствующего пробела (за нарушение положений статьи 9 Закона о торговле предусмотрена ответственность статьями 14.41 и 14.42 КоАП. Согласно примечанию 2 к статье 14.42 КоАП, административная ответственность хозяйствующих субъектов распространяется и на лиц, входящих с ними в одну группу лиц, однако в самой статье 9 Закона о торговле отсутствует подобная норма).
- ❖ Перенести часть запретов из статьи 13 Закона о торговле в статью 9, установив их в качестве безусловных запретов.
- ❖ Изложить в новой редакции пункт 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле, установив запрет хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность, навязывать контрагенту условия договора, невыгодные для него или не относящиеся к предмету договора и (или) не предусмотренные законодательством Российской Федерации.
- ❖ Установить в Законе о торговле запрет для хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность посредством организации торговой сети, навязывать контрагенту условия договора, невыгодные для него или не относящиеся к предмету договора и (или) не предусмотренные законодательством Российской Федерации.

Предложения ФАС России по развитию законодательства в сфере торговли

За нарушение положений статьи 9 Закона о торговле предусмотрена ответственность статьями 14.41 и 14.42 КоАП. Сроки давности привлечения к административной ответственности по статьям 14.41-14.42 КоАП - в течение двух месяцев со дня совершения административного правонарушения, а при длящемся правонарушении - со дня обнаружения.

Однако предусмотренные статьей 14.42 КоАП правонарушения **не могут быть отнесены к категории длящихся**, поскольку их объективную сторону образуют конкретные действия – действия по включению в договор поставки условий, не соответствующих требованиям статьи 9 Закона о торговле.

С учетом того, что срок давности привлечения к административной ответственности по статье 14.42 КоАП исчисляется с момента заключения договора, либо внесения в договор соответствующих изменений, а не с момента выявления правонарушения, то в большинстве случаев при выявлении антимонопольным органом указанных правонарушений, **отсутствует возможность привлечь юридическое и (или) должностное лицо к административной ответственности** в связи с истечением срока давности на момент выявления правонарушения.

В связи с этим, **законопроектом предлагается:**

- ❖ внести изменения в **статью 9** Закона о торговле и в диспозиции соответствующих **статей КоАП**, предусматривающие запреты и административную ответственность не только за включение условий, но и за исполнение (реализацию) данных условий.



СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

