*Доклад*

*Ильи Валерьевича БАРАНОВА,*

*главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля и анализа товарных рынков и торговой деятельности Нижегородского УФАС России*

*на тему:*

**Проблемы применения Закона о торговле,**

**практика Нижегородского УФАС России**

Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (Закон о торговле) определяет основы государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации и регулирует отношения, возникающие между органами государственной власти, органами местного самоуправления и хозяйствующими субъектами в связи с организацией и осуществлением торговой деятельности, а также отношения, возникающие между хозяйствующими субъектами при осуществлении ими торговой деятельности.

Глава 3 закона о торговле является составной частью антимонопольного законодательства. Антимонопольный орган осуществляет контрольные функции за соблюдением положений статьей 9, 13 - 15 Закона о торговле, принимает меры в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В данном докладе речь пойдет о требованиях Закона о торговле, распространяющихся на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, – «торговые сети».

А что же такое «торговая сеть»? Закон о торговле определяет это понятие следующим образом: *«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».*

Гражданский кодекс Российской Федерации говорит о том, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения (статьи 422).

Статьей 9 Закона о торговле урегулированы права и обязанности хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, и хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров, в связи с заключением и исполнением договора поставки продовольственных товаров.

Также Законом о торговле определены антимонопольные правила, согласно которым установлены запреты для хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети (статья 13 Закона о торговле).

Хотелось бы остановиться и подробнее рассмотреть некоторые из установленных Законом о торговле для «торговых сетей» запретов.

В соответствии с частью 13 статьи 9 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:

1) взимание платы либо внесение платы за право поставок продовольственных товаров в функционирующие или открываемые торговые объекты;

2) взимание платы либо внесение платы за изменение ассортимента продовольственных товаров;

3) возмещение расходов в связи с утратой или повреждением продовольственных товаров после перехода права собственности на такие товары, за исключением случаев, если утрата или повреждение произошли по вине хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки таких товаров;

4) возмещение расходов, не связанных с исполнением договора поставки продовольственных товаров и последующей продажей конкретной партии таких товаров;

5) возмещение расходов, связанных с утилизацией или уничтожением непроданных продовольственных товаров (действует с 06.06.2019).

За нарушение приведенных запретов частью 7 статьи 14.42 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность в виде штрафа на юридических лиц в размере от одного миллиона до пяти миллионов рублей.

При этом ответственность установлена не за формальное установление в нарушение требований части 13 статьи 9 Закона о торговле условий договора, а их фактическое применение, то есть совершение действий по взиманию платы, внесению платы либо возмещению расходов.

В 2018 году Нижегородским УФАС России выявлено нарушение «торговой сетью» части 13 статьи 9 Закона о торговле, которое выразилось в фактическом взимании торговой сетью штрафных санкций с поставщика продовольственных товаров за поставку некачественных продовольственных товаров в торговую сеть после перехода права собственности на этот товар покупателю при отсутствии вины поставщика.

Ключевым для квалификации действий «торговой сети», как нарушающих положения Закона о торговле, стало то обстоятельство, что продовольственные товары поставлялись с использованием так называемой «доверительной приемки», при которой товары принимались «торговой сетью» с его минимальным осмотром и проверкой качества.

В Законе о торговле предусмотрен так называемый «иммунитет», который ограничивает распространение требований статей 13 и 14 Закона о торговле на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, выручка которых (их группы лиц, определяемой в соответствии с антимонопольным законодательством) от реализации товаров за последний календарный год не превышает четыреста миллионов рублей.

Согласно положениям части 1 статьи 13 Закона о торговле хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, запрещается создавать дискриминационные условия, определяемые в соответствии с Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Федеральным законом «О защите конкуренции» дискриминационные условия определены как условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Нижегородским УФАС России в 2018 году в рамках дел о нарушении антимонопольного законодательства установлено нарушение указанного запрета.

В частности, комиссией Управления усмотрено создание дискриминационных условий в установлении «торговой сетью» в договорах поставки разных размеров штрафных санкций для поставщиков алкогольной продукции (7 поставщиков), а также поставщиков мяса курицы (2 поставщика).

Установление различных размеров штрафа за несоблюдение уровня исполнения заказов в договорах поставки алкогольной продукции, поставки мяса курицы не ставилось в зависимость от каких-либо условий.

«Торговой сети» запрещено заключение договоров комиссии.

Закон о торговле напрямую запрещает заключать 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.

В 2019 году Нижегородским УФАС России по итогам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства ФГУП «Промсервис» ФСИН России признано нарушившим часть 1 статьи 13 Закона о торговле.

Нарушение выразилось в исполнении ФГУП «Промсервис» ФСИН России заключенных с поставщиками продовольственных товаров договоров комиссии, по условиям которых поставщиками передавались продовольственные товары предприятию без перехода к последнему права собственности на товары.

Примечательным в данном деле явилось то обстоятельство, что хозяйствующий субъект, реализующий продовольственные товары в торговых объектах с особыми условиями (в данном случае это следственные изоляторы и исправительные учреждения), могут быть признаны торговой сетью, в связи с чем на них будет распространяются требования Закона о торговле.