

Ответчик:
АО «АЯН»

Советская ул., д. 207, г. Абакан,
Республика Хакасия, 655008

РЕШЕНИЕ
по делу № 10-А-17

г. Абакан

Резолютивная часть решения оглашена 25 июля 2017 года.

В полном объеме решение изготовлено 27 июля 2017 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: <...> – заместитель
руководителя – начальник отдела
антимонопольного законодательства и
рекламы;

Члены комиссии: <...> – главный
специалист-эксперт отдела товарных,
финансовых рынков и естественных монополий;

<...> – ведущий
специалист-эксперт отдела товарных,
финансовых рынков и естественных монополий
(отсутствует);

<...> – специалист-
эксперт отдела антимонопольного
законодательства и рекламы,

кворум комиссии имеется, комиссия правомочна осуществлять свои функции,

в присутствии:

представителя ответчика от АО «АЯН» по доверенности б/н от 02.12.2016,
выданной сроком на три года, <...>,

рассмотрев дело № 10-А-17, возбужденное по признакам нарушения АО
«АЯН» пункта 2 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), выразившегося в создании препятствий для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов (непредоставление информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки путем размещения информации на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет),

УСТАНОВИЛА:

В рамках проведения мониторинга Хакасским УФАС России установлено, что на официальном сайте АО «АЯН» (<http://www.ayan.ru/for-stockholders/>) информация об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора находится не в общем доступе, а именно: чтобы получить доступ к информации, необходимо направить запрос АО «АЯН», затем получить пароль для просмотра соответствующей страницы АО «АЯН».

Хакасское УФАС России, усмотрев признаки нарушения антимонопольного законодательства со стороны АО «АЯН», приказом от 26.04.2017 № 91 возбудило дело по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле, выразившегося в создании препятствий для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов (непредоставление информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки путем размещения информации на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет).

Определением о назначении дела № 10-А-17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 26.04.2017 года рассмотрение дела назначено на 19.05.2017 года.

Определением об отложении рассмотрения дела № 10-А-17 от 19.05.2017 года рассмотрение дела было отложено на 15.06.2017 года.

Согласно части 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

В случае принятия заключения об обстоятельствах дела дело о нарушении антимонопольного законодательства подлежит отложению (положения части 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции).

15.06.2017 года комиссия антимонопольного органа приняла Заключение об обстоятельствах дела № 10-А-17.

Пунктом 3 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции

установлено, что комиссия обязана отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае принятия заключения об обстоятельствах дела.

Определением об отложении рассмотрения дела № 10-А-17 от 15.06.2017 года рассмотрение дела отложено на 25.07.2017 года.

Из анализа представленных документов и сведений комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия установлены следующие фактические и иные обстоятельства дела.

20.03.2017, 19.05.2017 составлены акты осмотра Интернет-сайта, расположенного по адресу <http://www.ayan.ru/>.

В соответствии с информацией, указанной на сайте, установлено, что для получения доступа к условиям отбора контрагентов, существенным условиям договора поставки и информации о качестве и безопасности поставляемых продовольственных товаров, необходимо подтвердить осуществление торговой деятельности посредством организации торговой сети путем направления в произвольной форме запроса с приложением подтверждающих документов по адресу электронной почты contact@ayan.ru или почтовому адресу АО «АЯН»: 655004, Республика Хакасия, г. Абакан, ул. Советская, 207.

В срок, не превышающий трех рабочих дней с момента получения вышеуказанных документов, будет предоставлен пароль для просмотра соответствующей страницы сайта АО «АЯН».

При переходе по ссылке «соответствующей страницы сайта АО «АЯН», видим текст следующего содержания:

«Защищено: Условия отбора контрагентов для заключения договора поставки продовольственных товаров

This post is password protected. To view it please enter your password below:

Password:

Submit».

Исследовав материалы дела № 10-А-17 о нарушении антимонопольного законодательства, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия пришла к выводу об установлении в действиях АО «АЯН» нарушения пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле на основании следующего.

В понимании части 2 статьи 9 Закона о торговле АО «АЯН» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети.

Статьей 9 Закона о торговле предусмотрены права и обязанности

хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность, и хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, в связи с заключением и исполнением договора поставки продовольственных товаров.

В соответствии с частями 2 и 3 статьи 16 Закона о торговле государственный контроль (надзор) за соблюдением правил и требований, предусмотренных статьями 9, 13 - 15 настоящего Федерального закона, осуществляется федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальными органами с правом выдачи соответствующих предписаний в порядке и пределах полномочий, которые установлены антимонопольным законодательством Российской Федерации. Федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства, и его территориальные органы при выявлении нарушений требований, предусмотренных статьями 9, 13 - 15 настоящего Федерального закона, принимают меры в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 2 статьи 9 Закона о торговле хозяйствующий субъект, осуществляющий поставки продовольственных товаров, обязан обеспечивать хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность посредством организации торговой сети, доступ к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора, к информации о качестве и безопасности поставляемых продовольственных товаров путем размещения соответствующей информации на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет".

Следует обратить внимание, что в новой редакции указанных положений предусмотрено предоставление доступа к информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки только путем размещения информации на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет.

Следует принимать во внимание, что установленное частью 1 статьи 9 Закона о торговле правило направлено на создание недискриминационного доступа поставщиков путем одинаковых для них условий вхождения в товарный рынок. Неопределенность такой информации приравнивается к ее отсутствию, поскольку исключается сама возможность воспользоваться такой информацией поставщиками в целях заключения договоров поставки, следовательно, не соблюдается и цель обеспечения поставщиков такой информацией (постановление Семнадцатого Арбитражного Апелляционного суда от 12.12.2013 № 17АП-14431/2013-АК).

Информация об условиях отбора контрагента должна определять

потребности торговой сети в товарах и формировать предложения по условиям поставок.

При этом сформулированные в обобщенном виде (высокое качество товаров, лучшие ценовые предложения, соответствие действующему законодательству) условия вводят поставщиков в заблуждение относительно реальных потребностей торговой сети и создают условия, при которых любое предложение поставщика может быть признано несоответствующим таким условиям (определение ВАС России от 02.08.2012 № ВАС-9921/12).

В соответствии с пунктом 2 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 создавать препятствия для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов.

Таким образом, поведение поставщиков, при котором торговым сетям не предоставляется информация об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки путем размещения информации на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет, следует оценивать как создание торговым сетям препятствий для доступа на товарный рынок и рассматривать на соответствие пункту 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Закрытый доступ к информации об условиях отбора контрагентов на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет в данном случае можно рассматривать как создание препятствий для доступа на рынок.

К доводам представителя АО «АЯН» <...>, данным на заседании Комиссии Хакасского УФАС России 19.05.2017, 15.06.2017, 25.07.2017 следует отнести критически ввиду следующего.

Подход, заложенный законодателем в части 2 статьи 9 Закона о торговле, обусловлен развитием информационных технологий и всеобщей компьютеризацией, а законодательные тенденции направлены на обеспечение создания прозрачного и доступного механизма доступа к информации о порядке выбора контрагентов торговыми сетями, в том числе с целью обеспечения такого доступа для торговых сетей, территориально удаленных от хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров.

Иное толкование части 2 статьи 9 Закона о торговле нивелировало бы цели применения упомянутой нормы.

Из диспозиции части 2 статьи 9 Закона о торговле видно, что данная норма устанавливает безусловную обязанность поставщика обеспечить доступ торговым сетям к указанной в Законе информации путем размещения ее на своем официальном сайте в сети Интернет. При этом на сайте <http://www.ayan.ru/> указано, что для получения доступа к

условиям отбора контрагентов, существенным условиям договора поставки и информации о качестве и безопасности поставляемых продовольственных товаров, необходимо подтвердить осуществление торговой деятельности посредством организации торговой сети путем направления в произвольной форме запроса с приложением подтверждающих документов по адресу электронной почты contact@ayan.ru или почтовому адресу АО «АЯН»: 655004, Республика Хакасия, г. Абакан, ул. Советская, 207.

Вместе с тем, при такой формулировке возникает юридическая неопределенность последующих действий торговой сети, а именно: не указан перечень подтверждающих документов, свидетельствующих о направлении запроса именно торговой сетью, не установлены основания для отказа в предоставлении доступа к такой информации, что влечет возможные злоупотребления со стороны поставщика при решении вопроса о предоставлении либо отказе в предоставлении такого доступа.

Под информацией понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления (пункт 1 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»).

При этом под доступом к информации названный закон понимает возможность получения информации и ее использования (пункт 6 статьи 2).

С учетом положений законодательства Российской Федерации об информации и информационных технологиях, а также требований Закона о торговле, обращение одного субъекта к другому за получением информации может быть направлено и выражено в различных формах.

Обращение к информации может быть выражено не только в форме непосредственного направления обращения, предполагающего именно «письменный контракт», но и обращение к сведениям, размещенным на официальном сайте.

Соответственно, обращение торговой сети к официальному сайту поставщика продовольственных товаров является способом запроса информации.

Законом о торговле в принципе не предусмотрено иного способа получения торговой сетью информации, кроме обращения к официальному сайту хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров в торговую сеть.

Исходя из целей применения Закона о торговле, непредставление информации по запросу может означать не только уклонение поставщика продовольственных товаров от направления торговой сети именно письменного ответа о способах и формах отбора (учитывая отсутствие соответствующего правового механизма), но и неисполнение обязанности, установленной частью 2 статьи 9 Закона о

торговле, то есть неразмещение обозначенной информации общедоступным для всех торговых сетей способом в сети «Интернет».

Ссылка АО «АЯН» об отсутствии жалоб со стороны торговых сетей по рассматриваемому вопросу несостоятельна, поскольку требования части 2 статьи 9 Закона о торговле действуют объективно, что означает отсутствие зависимости между обращениями торговых сетей в адрес АО «АЯН» с соответствующими запросами и обязанностью последнего обеспечить доступ к такой информации в сети «Интернет».

Указанный в заключении акт осмотра Интернет-сайта Общества (www.ayan.ru) от 19.05.2017 свидетельствует не о наличии на сайте АО «АЯН» информации, предусмотренной Законом о торговле, а об обязательном прохождении торговой сетью определенной процедуры получения информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки, а именно направление торговой сетью запроса в адрес АО «АЯН» с приложением подтверждающих документов (перечень таких документов не обозначен), получение пароля для просмотра соответствующей страницы АО «АЯН» (не установлены основания для отказа в предоставлении доступа к такой информации) и т.д.

Ссылка на постановление Семнадцатого Арбитражного Апелляционного суда от 12.12.2013 № 17АП-14431/2013-АК указана Хакасским УФАС России в связи с тем, чтобы показать, что неопределенность информации приравнивается к ее отсутствию, поскольку исключается сама возможность воспользоваться такой информацией поставщиками в целях заключения договоров поставки, следовательно, не соблюдается и цель обеспечения поставщиков такой информацией

В свою очередь, в определении ВАС России от 02.08.2012 № ВАС-9921/12 суд приходит к выводу о том, что сформулированные в обобщенном виде (высокое качество товаров, лучшие ценовые предложения, соответствие действующему законодательству) условия вводят поставщиков в заблуждение относительно реальных потребностей торговой сети и создают условия, при которых любое предложение поставщика может быть признано несоответствующим таким условиям.

Указанные судебные акты согласуются с позицией Комиссии Хакасского УФАС России о том, что неразмещение обозначенной информации общедоступным для всех торговых сетей способом в сети «Интернет» является нарушением Закона о торговле.

С учетом законодательно установленной для поставщика продовольственных товаров в торговую сеть обязанности по размещению информации в сети «Интернет», неисполнение такой обязанности свидетельствует о непредоставлении запрашиваемой информации.

Неисполнение же обязанности, установленной частью 2 статьи 9

Закона о торговле, означает непредоставление информации неопределенному кругу торговой сети.

Таким образом, в действиях АО «АЯН» содержатся признаки нарушения требований пункт 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Ввиду того, что на дату принятия настоящего решения у АО «АЯН» не обеспечен открытый доступ к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора путем размещения соответствующей информации на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», у Комиссии Хакасского УФАС России имеются основания для выдачи обязательного для исполнения предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, статьей 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать АО «АЯН» нарушившим пункт 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле в части создания препятствий для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов (непредоставление информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки путем размещения информации на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет).
2. Выдать АО «АЯН» предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства, а именно в срок до 01 сентября 2017 года обеспечить хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети, доступ к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора, к информации о качестве и безопасности поставляемых продовольственных товаров путем размещения соответствующей информации на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в соответствии с требованиями Закона о торговле.

<...>

Председатель комиссии

Члены комиссии:

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения и предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Ответчик:

АО «АЯН»

Советская ул., д. 207, г. Абакан,
Республика Хакасия, 655008

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 10-А-17

25 июля 2017 года

г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: <...> – заместитель
руководителя – начальник отдела
антимонопольного законодательства и
рекламы;

Члены комиссии: <...> – главный
специалист-эксперт отдела товарных,
финансовых рынков и естественных монополий;

<...> – ведущий
специалист-эксперт отдела товарных,
финансовых рынков и естественных монополий

(отсутствует);

эксперт	отдела	<...> – специалист-
законодательства и рекламы,		антимонопольного

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 27 июля 2017 года по делу № 10-А-17 о нарушении АО «АЯН» пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившегося в создании препятствий для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов (непредоставление информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки путем размещения информации на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. АО «АЯН» устранить последствия нарушения антимонопольного законодательства, а именно в срок до 01 сентября 2017 года обеспечить хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети, доступ к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора, к информации о качестве и безопасности поставляемых продовольственных товаров путем размещения соответствующей информации на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в соответствии с требованиями Закона о торговле.

Председатель комиссии	<...>
-----------------------	-------

Члены комиссии:	<...>
-----------------	-------

(отсутствует)	<...>
---------------	-------

<...>

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного

предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.