**Анализ применения поправок Закона о торговле, вступивших в силу с 15 июля 2016года, в практике Нижегородского УФАС России в 2017 году**

В соответствии с Федеральным законом от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности» (далее – Закон о торговле) антимонопольное регулирование и меры антимонопольного контроля подлежат применению в отношении хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, хозяйствующих субъектов, осуществляющих поставки продовольственных товаров в торговые сети (статьи 9, 13, 14), и в отношении органов государственной власти, органов местного самоуправления (статья 15).

15 июля 2017 года вступили в силу изменения, внесенные в Закон о торговле и в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях.

Изменения коснулись взаимодействия организаций, осуществляющих торговую деятельность продовольственными товарами посредством торговой сети, и производителей (поставщиков) по вопросу поставок продовольственных товаров в торговую сеть. В частности, внесены изменения в статьи 9, 13 Закона о торговле.

Согласно части 2 статьи 3 Федерального закона от 03.07.2016 №273-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее – Федеральный закон №273-ФЗ) условия договоров поставки и иных договоров, регулируемых Законом о торговле и заключенных до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, должны быть приведены в соответствие с Федеральным законом от 28 декабря 2009 года N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" (в редакции настоящего Федерального закона) до 1 января 2017 года.

В начале 2017 года Федеральная антимонопольная служба поручила территориальным органам провести проверку хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность, посредством организации торговой сети, а также поставщиков продовольственной продукции с целью выявления факта несоответствия действующим правилам законодательства о торговли положения договоров поставки, а также иных договоров, заключаемых в соответствии с Законом о торговле.

Проверка проводилась в отношении розничных сетей ООО «Ашан», ООО «Авоська», ООО «Дикси - ЮГ», ООО «Калинка - НН», ООО «Лайм», АО «Тандер», ООО «Сладкая жизнь Н.Н.», ООО «Продукт – сервис», ООО «Окей», а также их поставщиков.

По результатам проведенных проверок Управлением возбуждено и рассмотрено 15 административных дел. По 13 административным делам на основании статьи 4.1.1 КоАП РФ назначено административное наказание в виде предупреждения, по 2 делам назначено административное наказание в виде штрафа.

Основные изменения, внесенные в Закон о торговле Федеральным законом №273-ФЗ, сводились к следующему.

1. Статья 9 Закона о торговле установила обязанность хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность посредством торговой сети обеспечивать производителям, поставщикам продовольственной продукции 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".

Федеральный закон №273-ФЗ также возложила на поставщиков (продавцов) продовольственной продукции обязанность посредством размещения соответствующей информации на своем сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" обеспечить доступ хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность посредством организации торговой сети, 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.

При этом на основании внесенных Федеральным законом №273-ФЗ изменений единственным способом доведения информации до потенциальных контрагентов об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договора поставки является размещение информации на официальном сайте в сети «Интернет».

За нарушение указанной обязанность статьей 14.41 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность организаций, осуществляющих торговую деятельность посредством организации торговой сети, а также поставщиков, осуществляющих поставки продовольственных товаров.

В 2017 году Нижегородским УФАС России возбуждены и рассмотрены 2 административных дела в отношении в отношении ООО «Продукт – сервис» и должностного лица общества.

Административное правонарушение выразилось в том, что на официальном сайте в сети «Интернет» не размещена информация о существенных условиях договора поставки товаров.

2. Изменения в Закон о торговле, вступившие в силу с 15.07.2017, урегулировали вопросы максимального размера выплат поставщиками вознаграждений сетевым организациям за приобретение им у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров, а также платы за оказание услуг поставщикам по продвижению товаров.

В соответствии с частью 4 статьи 9 Закона о торговле совокупный размер вознаграждения, выплачиваемого хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, в связи с приобретением им у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров, и платы за оказание услуг по продвижению товаров, логистических услуг, услуг по подготовке, обработке, упаковке этих товаров, иных подобных услуг не может превышать пять процентов от цены приобретенных продовольственных товаров.

За превышение установленного частью 4 статьи 9 Закона о торговле совокупного размера вознаграждения, выплачиваемого хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, в связи с приобретением им у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров, и платы за оказание услуг по продвижению товаров, логистических услуг, услуг по подготовке, обработке, упаковке этих товаров, иных подобных услуг предусмотрена административная ответственность по части 1 статьи 14.42 КоАП РФ.

3. С 15 июля 2017 года действуют новые сроки оплаты товаров при наличии в договоре поставки условий об отсрочке платежа.

В соответствии с частью 7 статьи 9 Закона о торговле в случае, если между хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, и хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, заключается и исполняется (реализуется) договор поставки продовольственных товаров с условием оплаты таких товаров через определенное время после их передачи хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, срок оплаты таких товаров для установления данным договором определяется по следующим правилам:

1) продовольственные товары, на которые срок годности установлен менее чем десять дней, подлежат оплате в срок не позднее чем восемь рабочих дней со дня фактического получения таких товаров хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность;

2) продовольственные товары, на которые срок годности установлен от десяти до тридцати дней включительно, подлежат оплате в срок не позднее чем двадцать пять календарных дней со дня фактического получения таких товаров хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность;

3) продовольственные товары, на которые срок годности установлен свыше тридцати дней, а также алкогольная продукция, произведенная на территории Российской Федерации, подлежат оплате в срок не позднее чем сорок календарных дней со дня фактического получения таких товаров хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность.

При этом за установление в договоре поставки сроков оплаты товаров, превышающих сроки, установленные частью 7 статьи 9 Закона о торговле, Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях предусматривает административную ответственность (часть 3 статьи 14.42 КоАП РФ).

Нижегородским УФАС России по итогам проверок, проведенных в отношении торговых сетей и их поставщиков, в 2017 году по части 3 статьи 14.42 КоАП РФ возбуждены и рассмотрены 13 административных дел. 4 административных дела возбуждены и рассмотрены с назначением штрафа по части 3 статьи 14.42 КоАП РФ в отношении хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность посредством организации торговой сети, в рамках реализации антимонопольного контроля за деятельностью сетевых организаций.

4. Федеральным законом №273 – ФЗ статья 9 Закона о торговле дополнена частью 13, согласно которой 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.

При нарушении запретов, приведенных в части 13 статьи 9 Закона о торговле, наступают условия применения административной ответственности по части 7 статьи 14.42 КоАП РФ за совершение хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и (или) хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещенных федеральным законом действий по взиманию платы, внесению платы либо возмещению расходов.

5.Федеральным законом №273-ФЗ внесены изменения в статью 13 Закона о торговле, при выявлении признаков нарушения которой в действиях хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность по продаже товаров посредством организации торговой сети, и в действиях поставщиков, продавцов продовольственных товаров, антимонопольный орган возбуждает и рассматривает дела по правилам главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

В частности, согласно изменениям, действующим с 15.07.2016 года, 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 дискриминационные условия. При этом законодатель для определения дискриминационных условий предлагает обратиться к положениям Федерального закона «О защите конкуренции».

Дискриминационные условия - 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 (пункт 8 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).