



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ
СЛУЖБА
(ФАС России)
ЗАМЕСТИТЕЛЬ
РУКОВОДИТЕЛЯ

Садовая Кудринская, 11
Москва, Д-242, ГСП-3, 125993
тел. (499) 755-23-23, факс (499) 755-23-24
depo@fas.gov.ru <http://www.fas.gov.ru>

12.09.2016 № ЦА/62990/16

На № _____ от _____

О рассмотрении обращения НП
Ассоциация предприятий розничной
торговли Тюменской области

ФАС России, рассмотрев обращение НП Ассоциация предприятий розничной торговли Тюменской области по вопросу о разъяснении положений Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле), сообщает следующее.

1. Статьей 9 Закона о торговле установлены 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.

Вместе с тем, действие частей 1 и 13 статьи 9 Закона о торговле распространяется только на хозяйствующих субъектов, осуществляющих торговую деятельность продовольственными товарами посредством организации торговой сети.

При этом части 2-12 и 14 статьи 9 Закона о торговле распространяются как на хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность, и хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, без организации торговой сети, так и на торговые сети.

Согласно пункту 1 статьи 2 Закона о торговле торговая деятельность — вид предпринимательской деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров.

Таким образом, требования статьи 9 Закона о торговле распространяются не только на торговые сети.

2. В соответствии с частью 1 статьи 9 Закона о торговле хозяйствующий



2016-93488(2)

субъект, осуществляющий торговую деятельность посредством организации торговой сети, обязан обеспечивать хозяйствующему субъекту, осуществляющему поставки продовольственных товаров, 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».

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, что может быть квалифицировано как нарушение части 1 статьи 9 Закона о торговле (Определение ВАС РФ от 02.08.2012 № ВАС-9921/12 по делу № А60-35180/2011).

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

Из указанных положений исключена альтернативная возможность предоставления такой информации в виде ответа безвозмездно в четырнадцатидневный срок со дня получения соответствующего запроса. Законом о торговле не закреплены иные способы обеспечения хозяйствующему субъекту, осуществляющему поставки продовольственных товаров, доступа к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора.

3. Частью 4 статьи 9 Закона о торговле (в ред. Закона № 273-ФЗ) предусмотрено, что 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. При расчете указанного совокупного размера не учитывается сумма налога на добавленную стоимость, предъявляемая хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, к оплате хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, в связи с приобретением данных товаров, а в отношении подакцизных продовольственных товаров не учитывается также сумма акциза, исчисленная в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Таким образом, норма содержит две составляющие:

· вознаграждение за приобретение определенного количества продовольственных товаров;

· плата за оказание услуг по продвижению товаров, логистических услуг, услуг по подготовке, обработке, упаковке этих товаров.

Так, вознаграждение может быть включено в договор поставки и может исчисляться в процентах от цены приобретенных продовольственных товаров.

Согласно части 12 статьи 9 Закона о торговле включение хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, и (или) хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, в договор поставки продовольственных товаров условий о совершении хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, в отношении поставленных продовольственных товаров действий, связанных с оказанием услуг по продвижению товаров, услуг по подготовке, обработке, упаковке этих товаров, иных подобных услуг, либо исполнение (реализация) такого договора в соответствующей части не допускается. Таким образом, плата за оказание услуг может быть включена в договор возмездного оказания услуг и определяется не в процентном выражении, а в фиксированной стоимости.

Так, в случае, если каждая конкретная услуга по продвижению товаров, логистическая услуга, услуга по подготовке, обработке, упаковке этих товаров, иная подобная услуга, оказываемые торговой сетью поставщикам в целях продвижения поставляемых продовольственных товаров (далее – услуги по продвижению товаров), являются идентичными для всех поставщиков, то есть имеют одинаковое содержание и объем действий, при оказании разным поставщикам услуги по продвижению товаров торговая сеть будет нести равные затраты. Установление торговой сетью цены договора оказания услуг по продвижению товаров в процентах от товарооборота (объема приобретенных торговой сетью у поставщика продовольственных товаров в денежном выражении за определенный период времени) будет приводить к установлению различных цен на одну и ту же услугу для разных поставщиков торговой сети и будет рассматриваться антимонопольным органом в качестве нарушения пункта 1 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Совокупная сумма всех выплат по вознаграждению за приобретение определенного количества продовольственных товаров и по плате за оказание услуг по продвижению этих товаров, логистических услуг, услуг по подготовке, обработке, упаковке этих товаров не должна превышать 5% от цены приобретенных продовольственных товаров.

4. При расчете совокупного размера вознаграждения в связи с приобретением определенного количества продовольственных товаров и платы за оказание услуг по продвижению услуг по продвижению товаров, логистических услуг, услуг по подготовке, обработке, упаковке, иных подобных услуг, вне зависимости, является ли организация, осуществляющая поставки подакцизных продовольственных товаров, плательщиком акциза в соответствии с налоговым законодательством

Российской Федерации, за основу принимается сумма, образованная в результате вычета НДС и акциза.

5. Статьей 3 Закона № 273-ФЗ предусмотрены переходные положения, в соответствии с которыми условия договоров поставки и иных договоров, регулируемых Законом о торговле и заключенных до дня вступления в силу указанного Федерального закона, должны быть приведены в соответствие с Законом о торговле (в редакции Закона № 273-ФЗ) до 01.01.2017 года.

В соответствии со статьей 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Исходя из указанных положений можно сделать вывод о том, что условия договоров, связанных с реализацией положений Закона о торговле, должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона № 273-ФЗ до 01.01.2017.

Стороны вправе руководствоваться условиями договоров заключенных до 15.07.2016 до приведения условий договоров в соответствие с требованиями Закона о торговле (в ред. Закона № 273-ФЗ).

Срок исполнения обязанности по приведению условий договоров в соответствие с требованиями Закона о торговле (в ред. Закона № 273-ФЗ) истекает 31.12.2016.

По истечении указанного срока условия договоров, противоречащие Закону о торговле (в ред. Закона № 273-ФЗ) не смогут регулировать отношения сторон договора.

 Подлинник электронного документа, подписанный ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России	СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: Цыганов Андрей Геннадьевич Сертификат № 0208Е4 Действителен с 18.02.2016 по 18.02.2017	

А.Г. Цыганов

Исп.Вуколова Наталья Витальевна
тел.8(499)755-23-23 вн.088-636

2016-93488(2)