**по проекту федерального закона «О внесении изменений в статьи 2 и 9**

**Федерального закона «Об основах государственного регулирования**

**торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - законопроект)**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Позиция Минсельхоза России** | **Позиция Минпромторга России** | **Позиция отраслевых объединений** |
| В пояснительной записке к законопроекту указано, что внесение изменений в понятие «торговая сеть» устранит ограничения, затрудняющие осуществление поддержки малого и среднего предпринимательства (далее - субъекты МСП).  Вместе с тем в соответствии с положениями Федерального закона от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» субъекты МСП, не зависимо от их отраслевой принадлежности, имеют равный доступ ко всем мерам поддержки органами государственной власти и органами местного самоуправления, а также корпорацией развития малого и среднего предпринимательства. | Следует отметить, что Федеральный закон  от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» содержит общие меры государственной поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства.  Одним из направлений деятельности по поддержке малого и среднего бизнеса является соответствующее нормативное правовое регулирование развития указанных субъектов предпринимательской деятельности.  Следует учитывать, что положение субъектов малого и среднего бизнеса имеет определенные особенности регулирования в зависимости от их сферы деятельности.  Так, Федеральным законом от 28 декабря 2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о торговле) установлены специальные требования по регулированию условий договора поставки продовольственных товаров, которые одинаково распространяются как на деятельность субъектов крупного торгового бизнеса, так и на деятельность субъектов малого и среднего предпринимательства.  Таким образом, осуществление поддержки субъектов малого и среднего бизнеса возможно в том числе посредством внесения соответствующих изменений в Закон о торговле. |  |
| Согласно понятию «торговая сеть», которое дано в подпункте 8 статьи 2 Закона о торговле, объединение двух и более торговых объектов (магазины, работающие на условиях франчайзинговых программ и магазины формата «у дома»), считаются торговой сетью, поскольку объединены одним коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.  В пояснительной записке отсутствуют правовые обоснования исключения торговых организаций с объемом выручки от реализации товаров за предшествующий календарный год менее 2 млрд. рублей, что в последующем приведет к государственной перерегистрации подконтрольных группе лиц отдельных юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам, установленных Федеральным законом от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». | Следует учитывать, что «перерегистрация» юридических лиц сделает невозможным единое централизованное управление хозяйственной деятельностью таких субъектов со стороны «головного офиса» торговой сети.  Однако головным компаниям торговых сетей важно не терять контроль за деятельностью торговых организаций, что предполагает сохранение их аффилированности в соответствии с требованиями Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Из этого следует, что к ним по-прежнему  будут применяться общие механизмы регулирования торговой  деятельности, предусмотренные Законом о торговле в отношении торговых сетей. \*—  Также следует отметить, что критерии, на основании которых происходит выделение субъектов малого и среднего предпринимательства закрепляются в Федеральном законе от 24 июля 2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации».  К тому же в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 4 апреля 2016 г. № 265 «О предельных значениях дохода, полученного от осуществления предпринимательской деятельности, для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства» в настоящее время максимально допустимый доход для средних предприятий составляет два миллиарда рублей за год.  Дополнительно отмечаем, что торговую сеть, в первую очередь, характеризует комплексный подход к организации продажи товаров в нескольких торговых точках и за счет этого подхода удается достичь высоких показателей прибыли. С этой точки зрения значимым для правового регулирования признаком торговой сети является, именно, размер выручки.  К примеру, такой подход положен в основу Кодекса добросовестности при поставках товаров повседневного спроса в Великобритании, в частности, к торговым сетям, на которые распространяется указанный Кодекс, относятся те, чей оборот превышает 1 млрд. английских фунтов стерлингов по операциям, связанным с товарами повседневного спроса.  Также следует учитывать, что в настоящее время крупные торговые сети активно развивают различные франчайзинговые программы. Магазины таких франчайзинговых программ по факту являются самостоятельными субъектами малого и среднего предпринимательства и не аффилированы со своим партнером франчайзером.  Такие франчайзинговые программы - это возможность субъектов малого и среднего предпринимательства повышать собственную конкурентоспособность на базе взаимовыгодного сотрудничества с крупными торговыми сетями и их партнерами.  В связи с этим предположение о государственной «перерегистрации» подконтрольных группе лиц отдельных юридических лиц с целью уклонения их от соблюдения требований антимонопольного законодательства представляется необоснованным. |  |
| К указанной группе применяются общие механизмы регулирования торговой деятельности, предусмотренные Законом о торговле, в том числе в части сроков оплаты поставщикам продовольственных товаров за поставленный товар, размера вознаграждения, оказания услуг по продвижению товаров.  Вместе с тем предлагаемое регулирование не позволит распространить действие статьи 9 Закона о торговле на магазины, работающие на условиях франчайзинговых программ и магазины формата «у дома», в части прозрачности поставок товаров, условий отбора поставщиков для поставки товара, установления цены на поставляемый товар, а также самостоятельного определения размера вознаграждения за услуги по продвижению товаров.  Более того, данное регулирование может вызвать злоупотребление в части введения взимания вознаграждения с поставщиков, осуществляющих поставку социально значимых товаров.  Законом о торговле (в редакции от 3 июля 2016 г. № 273- ФЗ) установлены конкретные сроки оплаты за поставленные товары в торговую сеть.  Предлагаемое Минпромторгом России регулирование может повлиять на установление субъектами МСП сроков оплаты, противоречащих положениям Закона о торговле (в редакции от 3 июля 2016 г. № 273-ФЗ). | Следует отметить, что статьей 9 Закона о торговле предусмотрены ограничения по срокам оплаты поставленных товаров, что является обременительным положением для субъектов малого и среднего бизнеса, поскольку указанная категория субъектов предпринимательства испытывает трудности с оплатой нереализованных товаров в установленные сроки.  Также сложности вызывает отсутствие возможности со стороны поставщиков дополнительного стимулирования и повышения эффективности продаж своих товаров через субъектов малого и среднего торгового бизнеса путем выплаты им вознаграждений и бонусов свыше установленных ограничений. J  Так; согласно данным «ОПОРЫ РОССИИ» за четвертый квартал 2018 года отмечается устойчивая тенденция спада деловой активности малого и среднего бизнеса в течении всего предыдущего года. К тому же, большая часть субъектов малого и среднего бизнеса отмечает необходимость дополнительного финансирования их деятельности, в том числе посредством кредитования.  Крупные поставщики продовольственных товаров, в том числе в целях поддержания стабильного сотрудничества, готовы предоставлять своим партнерам (малым торговым сетям) более удобные сроки оплаты, товаров и выплачивать бонусы за выполнение объемов продаж, что положительно скажется на экономическом положении субъектов малого и среднего бизнеса.  В связи с этим, по мнению Минпромторга России, освобождение субъектов малого и среднего предпринимательства от указанных ограничений Закона о торговле является эффективной мерой поддержки таких субъектов предпринимательской деятельности. |  |
| Отдельного внимания заслуживают установленные запреты в отношении торговых сетей (часть 13 статьи 9 Закона о торговле), а именно: на них не будут распространяться антимонопольные правила, что приведет к выведению их из-под действия Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». | Следует учитывать, что антимонопольные требования Закона о торговле, в первую очередь, направлены на регулирование торговой v деятельности хозяйствующих субъектов, которые способу Указывать решающее влияние на порядок обращения товаров на продовольственном рынке.  Действующая редакция Закона о торговле устанавливает вышеуказанные требования, в том числе в отношении мелкорозничных торговых сетей, которые осуществляют розничную торговлю через павильоны, киоски, палатки, а также передвижные средства.  Такие субъекты малого и среднего предпринимательства в силу своего положения на рынке продовольственных товаров не способны диктовать условия осуществления торговой деятельности другим хозяйствующим субъектам. Поэтому возможные злоупотребления с их стороны сводятся к нулю.  В связи с этим главная задача антимонопольных ограничений — это не установление барьеров для развития всех форматов торговли, а сдерживание влияния крупных хозяйствующих субъектов на рынке продовольственных товаров.  Таким образом, по мнению Минпромторга России, является целесообразным распространить требования Закона о торговле только в отношении крупных сетевых ритейлеров. |  |
| Учитывая, что по тексту статью 9 Закона о торговле (части 4, 5, 7, 10, 11, 12 и 14) предлагается дополнить термином «хозяйствующий субъект, осуществляющий торговую деятельность посредством организации торговой сети», требуется в пояснительной записке отдельное обоснование необходимости введения указанного термина (с учетом части 4.1 статьи 1 Закона о торговле). | Следует учитывать, что изменение только понятия торговой сети не будет способствовать достижению цели снижения регуляторной нагрузки для субъектов малого и среднего бизнеса, в том числе в отношении магазинов франчайзинговых программ, потому что требования большинства положений статьи 9 Закона о торговле распространяются в отношении всех организаций торговли, осуществляющих продажу продовольственных товаров.  Дополнительно следует отметить, что отсутствие в некоторых частях статьи 9 Закона о торговле слов «посредством организации торговой сети» вносит терминологическую путаницу в правоприменительной деятельности.  Очевидно, что стороной отношений договора поставки продовольственных товаров, к которым применяются ограничения Закона о торговле должна быть именно торговая сеть.  Так, в пункте 10 статьи 2 Закона о торговле закреплено, что услуги по продвижению товаров оказываются торговыми сетями поставщикам продовольственных товаров. Определением понятия «услуга по продвижению товаров» не закладывается возможность оказания такой услуги организацией торговли, не являющейся торговой сетью. При этом в части 4 статьи 9 Закона о торговле установлено, что плата за оказание услуг по продвижению товаров входит в 5-процентное ограничение по выплате вознаграждение поставщиком организации торговли вне зависимости является она торговой сетью или нет.  С учетом указанных положений Закона о торговле не ясно, распространяется ли пункт 4 статьи 9 на отношения между поставщиком и организацией торговли, не являющейся торговой сетью, при заключении и исполнении договора оказания услуг по продвижению товаров.  Указанный пример свидетельствует о том, что законодатель при формировании положений Закона о торговле (в редакции закона № 273-ФЗ) ориентировался на необходимость  урегулирования отношений именно между поставщиками продовольственных товаров и торговыми сетями.  С учетом изложенного распространение статьи 9 Закона о торговле на хозяйствующие субъекты, осуществляющие торговую деятельность посредством организации торговой сети, является логичным и целесообразным. |  |
| В часть 4 статьи 9 Закона о торговле предлагается внести изменения, касающиеся исключений из цены вознаграждения логистических услуг, услуг по подготовке, обработке, упаковке этих товаров, иных подобных услуг.  Данные услуги будут представляться на основании отдельных договоров возмездного оказания услуг (часть 11 статьи 9 Закона о торговле).  По информации отраслевых объединений, введение Законом о торговле (в редакции от 3 июля 2016 г. № 273-ФЗ) положения об ограничении размера вознаграждения оказало положительное влияние, в том числе формирование цены стало прозрачным. Конкуренция финансовых возможностей компаний сместилась в сторону конкуренции продовольственных товаров и предсказуемости взаимоотношений хозяйствующих субъектов.  Выведение вышеуказанных услуг из совокупного размера вознаграждения, по мнению отраслевых объединений, приведет к злоупотреблению торговых сетей в виде навязывания иных услуг по нерыночным ценам, препятствованию использованию более выгодных услуг сторонних компаний, повышению расходов поставщиков, что повлечет за собой снижение рентабельности у производителей и негативно отразится на ценообразовании продовольственных товаров.  В пояснительной записке отсутствуют расчеты и обоснование целесообразности исключения из цены вознаграждения логистических услуг, услуг по подготовке, обработке, упаковке этих товаров и иных подобных услуг. | Зачастую у поставщиков (клиентов крупных торговых сетей) возникает необходимость воспользоваться дополнительными услугами торговой сети, к примеру, поставка товара в другие сети либо хранение товара на складских помещениях логистической компании торговой сети, что может быть обусловлено сезонным характером производства продукции, а также недостаточностью собственных ресурсов для складирования и перевозки товара (отсутствие логистических возможностей).  В свою очередь, ограничение 5 % размера платы также распространяется на дополнительные услуги, оказываемые логистическими компаниями торговых сетей поставщикам помимо заключенного между ними договора поставки продовольственных товаров.  При этом все остальные предприниматели, которые не являются поставщиками торговой сети, свободно пользуются услугами логистических компаний торговых сетей без каких-либо ограничений.  Учитывая качество перевозки (например, соблюдение температурного режима, сохранность самих товаров) и конкурентоспособную цену, подобные услуги логистических компаний торговых сетей являются востребованными на рынке.  В связи с этим требования Закона о торговле необоснованно ограничивают свободу предпринимательской деятельности логистических компаний торговых сетей. К тому же, ограничивается возможность поставщиков по взаимовыгодному сотрудничеству с торговой сетью.  Кроме того, учитывая риски нарушения требований Закона о торговле, торговые сети вынуждены минимизировать стоимость предоставляемых услуг, что негативно сказывается на уровне доходов логистических компаний торговых сетей за оказание таких услуг в целом.  Таким образом, предусматриваемое законопроектом исключение логистических услуг из расчета совокупного размера вознаграждения позволит поставщикам снизить затраты на логистику, а логистическим компаниям торговых сетей получить дополнительное развитие. |  |