

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 02-13-51-2017

о назначении административного наказания

01 июня 2017 года

г.

Новосибирск

Заместитель руководителя – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области Волохина Ирина Валерьевна, рассмотрев протокол № 02-13-51-2017 от 18 мая 2017 г. и материалы административного дела, возбужденного в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью Торговая Компания «БОЧКАРИ» (ИНН 5403359031, КПП 540301001, дата регистрации: 14.05.2014 г., юридический адрес: 630088, г. Новосибирск, Северный проезд, д. 12/2, 3 этаж), (далее – ООО ТК «Бочкари»),

в присутствии представителя ООО ТК «Бочкари» - <...>, действующей на основании доверенности № 37 от 17.05.2017 г.

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с поручением ФАС России № ЦА/92437-ПР/16 о проведении мониторинга соблюдения требований антимонопольного законодательства и положений Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) во исполнение пункта 4 раздела I протокола заседания Правительственной комиссии по мониторингу и оперативному реагированию на изменение конъюнктуры продовольственных рынков от 21.12.2016 № 3 Новосибирским УФАС России было проведено внеплановое контрольное мероприятие по проверке соблюдения ООО «Компания Холидей» (ИНН 5406277570, юридический адрес: 630559, Новосибирская область, Новосибирский район, р.п. Кольцово, д. 12а), а также контрагентами Общества требований антимонопольного и иного законодательства при осуществлении торговой деятельности.

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.

Согласно ч. 7 ст. 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.

ООО ТК «Бочкари» письмом вх. № 2997 от 04.04.2017 г. в ответ на запрос информации Новосибирского УФАС России исх. № 02-1063 от 02.02.2017 г. (полученный 03.03.2017 г.) сообщило, что поставка товара покупателю (ООО «Компания Холидей») производится ООО ТК «Бочкари» на основании договора поставки № 48256 от 01.07.2014 г. (с приложениями и дополнительными соглашениями).

В связи с изменениями действующего законодательства (антимонопольного законодательства, а также Закона о торговле) указанный договор поставки был приведен в соответствие с последними изменениями, вступающими в силу с 01.01.2017 г., путем оформления к нему дополнительных соглашений: № 1/ЗоТ2016, № 2/ЗоТ2016, № 3/ЗоТ2016 от 01.08.2016 г.

В настоящее время перечисленные выше дополнительные соглашения находятся в стадии согласования разногласий и их дальнейшего подписания сторонами. В связи с отсутствием у поставщика (ООО ТК «Бочкари») подписанных экземпляров указанных документов, ООО ТК «Бочкари» не имеет возможности предоставить копии указанных документов.

В результате анализа представленных ООО ТК «Бочкари» документов сделаны следующие выводы.

Согласно п. 7.5 договора поставки № 48256 от 01.07.2014 г. обязательство покупателя (ООО «Компания Холидей») по оплате поставщику (ООО ТК «Бочкари») стоимости каждой партии принятого товара должно быть исполнено не позднее:

- для продовольственных товаров со сроком годности менее 10 дней: - срок оплаты в течение 5 рабочих дней с момента поставки товара (срок не должен превышать 10 рабочих дней);

- для продовольственных товаров со сроком годности от 10 до 30 дней: - срок оплаты в течение 10 календарных дней с момента поставки товара (срок не должен превышать 30 календарных дней);

- для продовольственных товаров со сроком годности от 30 дней: срок оплаты в течение 30 календарных дней с момента поставки товара (срок не должен превышать 45 календарных дней).

Какие-либо дополнительные соглашения, подтверждающие внесение изменений в п. 7.5 договора поставки № 48256 от 01.07.2014 г. в Новосибирское УФАС России не представлены.

Согласно п. 14.1 договора поставки № 48256 от 01.07.2014 г. настоящий договор вступает в силу с момента его подписания уполномоченными представителями сторон и действует в течение неопределенного срока.

Согласно п. 13.2 договора поставки № 48256 от 01.07.2014 г. изменение или расторжение настоящего договора (за исключением случая, предусмотренного п. 13.1 договора – существенное нарушение Поставщиком условий договора) допускается по основаниям и в порядке, установленном действующим законодательством РФ, и оформляется подписанием дополнительного соглашения к настоящему договору.

Таким образом, п. 7.5 договора поставки № 48256 от 01.07.2014 г. не соответствует требованиям части 7 статьи 9 Закона о торговле.

Порядок изменения и расторжения договора предусмотрен статьей 452 ГК РФ. В соответствии с ч. 1 ст. 452 ГК РФ соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

В соответствии с ч. 2 ст. 452 ГК РФ, требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок.

В соответствии с ч. 2 ст. 3 Федерального закона от 03.07.2016 г. № 273-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» условия договоров поставки и иных договоров, регулируемых Федеральным законом от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» и заключенных до дня вступления в силу настоящего Федерального закона, должны быть приведены в соответствие с Федеральным законом от 28

декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (в редакции настоящего Федерального закона) до 1 января 2017 года.

Таким образом, во взаимоотношениях ООО ТК «Бочкари» с торговой сетью ООО «Компания Холидей» содержится нарушение части 7 статьи 9 Закона о торговле, выразившиеся в не приведении в соответствие с изменениями, внесенными в Закон о торговле, условий действующих договоров поставки с указанными поставщиками продовольственных товаров в части сроков оплаты продовольственных товаров.

Ответственность юридического лица за установление хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, в договоре поставки продовольственных товаров сроков оплаты таких товаров, превышающих сроки, установленные федеральным законом, либо исполнение (реализация) такого договора в соответствующей части предусмотрена ч. 3 ст. 14.42 КоАП РФ.

сто совершения нарушения - г. Новосибирск.

время совершения правонарушения – 02.01.2017 г.

Таким образом, ООО ТК «Бочкари» за нарушение части 7 статьи 9 Закона о торговле несет ответственность в соответствии с ч. 3 ст. 14.42 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

ООО ТК «Бочкари» письмом вх. № 4625 от 17.05.2017 г. представило следующие возражения.

Общество не согласно с вменяемым правонарушением, считает, что в действиях Общества отсутствуют признаки правонарушения, предусмотренного ч.3 ст. 14.42 КоАП РФ.

Поставка товара Покупателю (ООО «Компания Холидей») производится ООО ТК «Бочкари» с 01.07.2014 г. на основании Договора поставки № 48256 от 01.07.2014г. (далее по тексту - Договор поставки).

На момент заключения Договора поставки обозначенные в нем условия (в том числе о сроках оплаты поставленного товара - п.7.5) соответствовали нормам Закона о торговле.

Согласно положениям ст. 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» условия договоров поставки, заключенных до дня вступления в силу Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ, должны быть приведены в соответствие с Законом о торговле до 1 января 2017 года. С 1 января 2017 года условия договоров, противоречащие Закону о торговле, признаются утратившими

силу. Таким образом, с 01.01.2017г. условия пункта 7.5. Договора поставки, устанавливающие отсрочку платежа, прекратили свое действие в силу закона.

При исполнении Договора поставки стороны руководствовались разъяснениями ФАС России, изложенными в ответе от 09.08.2016 № АГ/54719/16 на обращение Ассоциации компаний розничной торговли от 11.07.2016г. № 99968-ЭП/16 (абзац 2 - 4 стр. 2), а именно:

- в соответствии со ст.422 ГК РФ 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;

- условия договоров, связанных с реализацией положений Закона о торговле, заключенных до 15.07.2016г. в соответствии с требованиями Закона о торговле, не будут противоречить законодательству и не потребуют внесения изменений до 01.01.2017г.;

- с 01.01.2017г. условия договоров, которые будут противоречить редакции Федерального закона от 03.07.2016г. № 273-ФЗ применяться не могут, поскольку будут признаны утратившими силу. Данное положение Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ также не требует внесения изменений в ранее заключенные (до 15.07.2016) договоры, однако положения, которые будут входить в противоречие с новой редакцией, не смогут регулировать отношения сторон договора.

Правоотношения сторон в части расчетов за поставленный товар с 01.01.2017г. и до момента согласования сторонами условия об отсрочке оплаты поставленного товара, соответствующего действующей редакции Закона о торговле (установленного в пункте 10 Соглашения № 1/3oT2016 от 01.08.16г. к Договору поставки № 48256 от 01 июля 2014 г. о приведении договора в соответствие с новой редакцией Закона о торговле), регулировались нормами ГК РФ, в частности п.1 ст. 486, который устанавливает обязанность Покупателя оплатить полученные товары в срок, предусмотренный договором поставки либо установленный законом и иными правовыми актами, а при его отсутствии непосредственно до или после получения товаров. При этом согласно позиции Пленума ВАС РФ, изложенной в п.16 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.10.1997 № 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки», при расчетах за товар платежными поручениями, когда иные порядок и форма расчетов, а также срок оплаты товара соглашением сторон не определены, покупатель должен

оплатить товар непосредственно после получения и просрочка с его стороны наступает по истечении предусмотренного законом или в установленном им порядке срока на осуществление банковского перевода, исчисляемого со дня, следующего за днем получения товара покупателем (получателем) ...

На дату поступления запроса Новосибирского УФАС России о предоставлении информации (исх. № 02-1063 от 02.02.2017 г.) стороны Договора поставки находились в процессе согласования редакции дополнительных соглашений к Договору поставки, устанавливающих условия, не урегулированные Договором поставки (в том числе условия по отсрочке платежей за поставленный товар), с целью приведения условий Договора поставки в соответствие с действующей редакцией Закона о торговле.

В настоящее время сторонами заключены следующие соглашения о приведении Договора поставки в соответствие с Законом о торговле (в действующей редакции): № 1/ЗоТ2016 от 01.08.16г., № 2/ЗоТ2016 от 01.08.16г., № 3/ЗоТ2016 от 01.08.16г. к договору поставки № 48256 от 01 июля 2014 г., о приведении договора в соответствие с новой редакцией закона о торговле.

Согласно условиям указанных выше соглашений, стороны на основании п. 2 ст. 425 ГК РФ распространили действие данных соглашений на правоотношения сторон, возникшие с 01.01.2017г.

Таким образом Общество считает, что в действиях ООО ТК «Бочкари» отсутствует объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч. 3 ст.14.42 КоАП РФ, т.к, условия об отсрочке платежа, не соответствующие действующей редакции Закона о торговле с 01.01.2017г. прекратили свое действие в силу закона, а фактическое исполнение договора сторонами осуществлялось в соответствии с нормами ГК РФ (ч. 1 ст.486), что не противоречит положениям действующей редакции Закона о торговле.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии следующего обстоятельства - отсутствие состава административного правонарушения.

В связи с указанными выше обстоятельствами на основании п.2 ч.1 ст.24.5 КоАП РФ ООО ТК «Бочкари» просит административное производство в отношении Общества по факту нарушения ч. 7 ст. 9 Федерального закона от 28.12.2009г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» прекратить.

При рассмотрении дела ООО ТК «Бочкари» представлены следующие объяснения по существу дела.

С указанным Протоколом Общество не согласно, на основании п. 1, 2 ч. 1 ст.24.5 КоАП РФ просит производство по делу № 02-13-51-2017 прекратить в

связи с отсутствием события и состава административного правонарушения.

Основания возражений:

1) В качестве события административного правонарушения в Протоколе (стр. 3, абзац 12) указано, что пункт 7.5. Договора поставки № 48256 от 01.07.2014г. не соответствует требованиям ч.7 ст.9 Закона о торговле.

Общество не согласно с выводами Новосибирского УФАС России.

Действующая редакция ч. 7 ст. 9 Закона о торговле позволяет сторонам договора поставки продовольственных товаров устанавливать срок оплаты таких товаров на свое усмотрение, но с соблюдением условия о предельном сроке на оплату, который определяется отдельно для продовольственных товаров с разным сроком годности следующим образом:

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.

Пункт 7.5. Договора поставки № 48256 от 01.07.2014г. содержит согласованное сторонами условие о сроке оплаты поставленных продовольственных товаров с различным сроком годности (это срок на оплату - 5 рабочих дней, 10 календарных дней и 30 календарных дней с момента поставки товара соответственно), следовательно стороны согласовали конкретный срок на оплату, который установлен в четком количестве дней (рабочих, календарных). Никаких иных способов определения срока на оплату при этом уже не может быть применено.

Таким образом, согласованные сторонами сроки на оплату, обозначенные в п.7.5. Договора поставки (5 рабочих дней, 10 календарных дней, 30 календарных дней), не превышают предельные сроки, установленные в действующей по состоянию на 01.01.17г. редакции ч. 7 ст. 9 Закона о торговле, а следовательно не могут быть квалифицированы как «установление сроков оплаты товаров, превышающих сроки, установленные федеральным законом ... », как предполагает объективная сторона ч. 3 ст.14.42 КоАП РФ.

Типовая форма договора поставки (оферта покупателя - ООО «Компания Холидей»), утвержденная для применения в работу на момент заключения Договора поставки № 48256 от 01.07.2014г. а именно пункт 7.5. был изложен в следующей редакции:

«7.5. Обязательство Покупателя по оплате Поставщику стоимости каждой партии принятого Товара должно быть исполнено не позднее:

- для продовольственных Товаров со сроком годности менее десяти дней:

_____ рабочих(его) дней(я), с момента поставки Товара (срок не должен превышать 10 рабочих дней);

- для продовольственных Товаров со сроком годности от десяти до тридцати дней:

_____ календарных(его) дней(я), с момента поставки Товара (срок не должен превышать 30 календарных дней);

- для продовольственных Товаров со сроком годности от тридцати дней:

_____ календарных(его) дней(я), с момента поставки Товара (срок не должен превышать 45 календарных дней);

- для непродовольственных Товаров:

_____ календарных(его) дней(я) с момента поставки Товара.

со дня доставки этой партии в место, указанное в Закупочном заказе Покупателя».

Стороны достигают соглашения о том какой товар будет поставляться и как он будет оплачиваться в процессе переговоров, заполняют согласованные условия в типовой форме договора (приложений) при его подготовке к подписанию в том числе и согласованные условия по срокам оплаты поставленного товара.

Текст, указанный в скобках курсивом, выделенный заливкой, является служебным примечанием (комментарием) для сотрудника, заполняющего договор, для контроля за максимальными сроками по закону. На момент заключения Договора поставки № 48256 от 01.07.2014г. предельные сроки на оплату, указанные в скобках, соответствовали требованиям ч.7 ст.9 Закона о торговле в редакции, действующей на 01.07.2014г.

Согласно положениям ст. 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», с 01 января 2017 года условия договоров поставки, противоречащие Закону о торговле, признаются утратившими силу.

Таким образом, с 01.01.2017г. условия пункта 7.5. Договора поставки № 48256 от 01.07.2014г., обозначенные в скобках курсивом и устанавливающие общее максимальное количество дней на оплату товара с различным сроком годности («срок не должен превышать 10 рабочих дней», «срок не должен превышать 30 календарных дней», «срок не должен превышать 45 календарных дней»), противоречащие действующей редакции Закона о торговле, утратили силу и считаются не действующими в силу прямого указания на это в законе.

Аналогичной позиции придерживается ФАС России в ответе от 09.08.2016 № АГ/54719116 (копия была представлена в УФАС по НСО 17.05.17г., имеется в материалах дела) на обращение Ассоциации компаний розничной торговли от 11.07.2016г. № 99968-ЭП/16 (абзац 2 - 4 стр. 2) а именно:

- в соответствии со ст. 422 ГК РФ 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;

- условия договоров, связанных с реализацией положений Закона о торговле, заключенных до 15.07.2016г. в соответствии с требованиями Закона о торговле, не будут противоречить законодательству и не потребуют внесения изменений до 01.01.2017г.;

- с 01.01.2017г. условия договоров, которые будут противоречить редакции Федерального закона от 03.07.2016г. № 273-ФЗ, применяться не могут, поскольку будут призваны утратившими силу. Данное положение Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ также не требует внесения изменений в ранее заключенные (до 15.07.2016) договоры, однако положения, которые будут входить в противоречие с новой редакцией, не смогут регулировать отношения сторон договора.

Ассортимент (наименование) поставляемых товаров стороны согласовывают в Спецификации к Договору поставки № 48256 от 01.07.2014г. Согласно утвержденной сторонами Спецификации, вступившей в силу с 05.12.2016г. (копия прилагается), Поставщик принял обязательства по поставке Покупателю безалкогольной продукции (воды напитков) произведенных ООО «Бочкаревский пивоваренный завод». Сроки годности на указанную выше продукцию ООО «БПЗ» обозначены в следующих документах производителя:

- «ЕДИНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ АССОРТИМЕНТА ПРОДУКЦИИ, ВЫПУСКАЕМОЙ ООО «БОЧКАРЕВСКИЙ ПИВОВАРЕННЫЙ ЗАВОД» ЧАСТЬ 3 - НАПИТКИ БЕЗАЛКОГОЛЬНЫЕ» от 27.09.2016г. (копия прилагается);

- «ЕДИНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ АССОРТИМЕНТА ПРОДУКЦИИ, ВЫПУСКАЕМОЙ ООО «БОЧКАРЕВСКИЙ ПИВОВАРЕННЫЙ ЗАВОД» ЧАСТЬ 4 - ВОДА» от 27.09.2016г. (копия прилагается).

Согласно указанным выше документам производителя сроки годности на всю поставляемую Покупателю (ООО «Компания Холидей») с 05.12.2016г. продукцию превышают 30 дней, в связи с чем оплата поставленного товара по договору производилась Покупателем в срок установленный в п. 7.5. (абзац 4) Договора поставки - а именно в течение 30 календарных дней с момента поставки товара.

Товары с иным сроком годности по указанному Договору поставки Поставщик не поставлял, а Покупатель не принимал и не оплачивал.

Таким образом, фактическое исполнение Договора поставки № 48256 от 01.07.2014г. в части оплаты поставленного товара также соответствовало положениям действующей по состоянию на 01.01.2017г. редакции Закона о торговле (а именно ч. 7 ст. 9), что не может быть квалифицировано как объективная сторона, предусмотренная ч.3 ст. 14.42 КоАП РФ.

2) На дату поступления запроса УФАС по НСО о предоставлении информации (исх. № 02-1063 от 02.02.2017г.) стороны Договора поставки находились в процессе согласования редакции дополнительных соглашений к Договору поставки, устанавливающих условия, не урегулированные Договором поставки (в том числе условия по отсрочке платежей за поставленный товар) с целью приведения условий Договора поставки в соответствие с действующей редакцией Закона о торговле.

В настоящее время сторонами заключены следующие соглашения о приведении Договора поставки в соответствие с Законом о торговле (в действующей редакции):

- СОГЛАШЕНИЕ № 1/ЗоТ2016 от 01.08.16г. к договору поставки № 48256 от 01 июля 2014 г. о приведении договора в соответствие с новой редакцией Закона о торговле;

- СОГЛАШЕНИЕ № 2/ЗоТ2016 от 01.08.16г. к договору поставки № 48256 от 01 июля 2014 г. о приведении договора в соответствие с новой редакцией Закона о торговле;

- СОГЛАШЕНИЕ № 3/ЗоТ2016 от 01.08.16г. к договору поставки № 48256 от 01 июля 2014 г. о приведении договора в соответствие с новой редакцией Закона о торговле.

Согласно условиям указанных выше соглашений, стороны на основании п. 2 ст. 425 ГК РФ распространили действие данных соглашений на правоотношения сторон, возникшие с 01.01.2017г.

Перечисленные выше дополнительные соглашения были переданы в УФАС по

НСО до момента составления протокола об административном правонарушении, однако при составлении протокола это обстоятельство не было учтено и не отражено в самом протоколе.

3) По мнению ООО ТК «Бочкари», в действиях Общества отсутствует объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч. 3 ст.14.42 КоАП РФ, а именно:

- согласованные сторонами сроки на оплату, обозначенные в п. 7.5. Договора поставки (5 рабочих дней, 10 календарных дней, 30 календарных дней), не превышают предельные сроки, установленные в действующей по состоянию на 01.01.17г. редакции ч. 7 ст. 9 Закона о торговле, следовательно, не могут быть квалифицированы как «установление сроков оплаты товаров превышающих сроки, установленные Федеральным законом ... », как предполагает объективная сторона ч.3 ст.14.42 КоАП РФ.

- с 01.01.2017г. условия пункта 7.5. Договора поставки № 48256 от 01.07.2014г., обозначенные в скобках курсивом и устанавливающие общее максимальное количество дней на оплату товара с различным сроком годности (срок не должен превышать 10 рабочих дней», «срок не должен превышать 30 календарных дней», «срок не должен превышать 45 календарных дней»), противоречащие действующей редакции Закона о торговле, утратили силу и считаются не действующими в силу прямого указания на это в законе.

- фактическое исполнение Договора поставки № 48256 от 01.07.2014г. в части оплаты поставленного товара также соответствовало положениям действующей по состоянию на 01.01.2017г. редакции Закона о торговле (а именно ч.7 ст.9), т.к. оплата производилась Покупателем в течение 30 календарных дней с момента поставки товара, что не может быть квалифицировано как объективная сторона, предусмотренная ч. 3 ст. 14.42 КоАП РФ.

По поводу данных доводов ответчика необходимо отметить следующее.

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

Кроме того, в письме ФАС России исх. № АК/60976/16 от 05.09.2016 г.

разъясняется, что условия договоров, связанных с реализацией положений Закона о торговле, должны быть приведены в соответствие с требованиями Закона от 03.07.2016 г. № 273-ФЗ до 01.01.2017 г.

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

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

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

Таким образом, Законом о торговле предусмотрена обязанность сторон договора поставки продовольственных товаров, заключенных до дня вступления в силу Федерального закона от 03.07.2016 г. № 273-ФЗ (15.07.2016), привести условия указанных договоров в соответствие с Законом о торговле (в редакции Федерального закона от 03.07.2016 г. № 273-ФЗ) до 1 января 2017 года, что подтверждается разъяснениями ФАС России исх. № АК/60976/16 от 05.09.2016 г.

Согласно представленным в Новосибирское УФАС России документам (письмо ООО ТК «Бочкари» вх. № 2997 от 04.04.2017 г.), п. 7.5 договора поставки № 48256 от 01.07.2014 г. предусматривал, что обязательство покупателя (ООО «Компания Холидей») по оплате поставщику (ООО ТК «Бочкари») стоимости каждой партии принятого товара должно быть исполнено не позднее:

- для продовольственных товаров со сроком годности менее 10 дней: - срок оплаты в течение 5 рабочих дней с момента поставки товара (срок не должен превышать 10 рабочих дней);

- для продовольственных товаров со сроком годности от 10 до 30 дней: - срок оплаты в течение 10 календарных дней с момента поставки товара (срок не должен превышать 30 календарных дней);

- для продовольственных товаров со сроком годности от 30 дней: срок оплаты в течение 30 календарных дней с момента поставки товара (срок не должен превышать 45 календарных дней).

Таким образом, факт не приведения в соответствие с Законом о торговле условий договора поставки № 48256 от 01.07.2014 г., заключенного между ООО «Компания Холидей» и ООО ТК «Бочкари», в части сроков оплаты продовольственных товаров по состоянию на 01.01.2017 г. подтверждается материалами дела.

Частью 3 статьи 14.42 Кодекса РФ об административных правонарушениях

предусмотрена ответственность за установление хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, и (или) хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, в договоре поставки продовольственных товаров сроков оплаты таких товаров, превышающих сроки, установленные федеральным законом, либо исполнение (реализация) такого договора в соответствующей части.

Таким образом, установление в договоре поставки продовольственных товаров сроков оплаты таких товаров, превышающих сроки, установленные Законом о торговле, является нарушением законодательства, влекущим за собой административную ответственность даже в случае, если фактически сторонами данные условия не применяются (не исполняются). При этом не приведение в соответствие с изменениями, внесенными в Закон о торговле, условий действующих договоров поставки с поставщиками продовольственных товаров в части сроков оплаты продовольственных товаров образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 3 ст. 14.42 КоАП РФ, так как в случае не заключения сторонами соответствующего дополнительного соглашения к договору поставки договор фактически предусматривает сроки оплаты продовольственных товаров, не соответствующие закону о торговле в действующей редакции.

ООО ТК «Бочкари» письмом вх. № 4625 от 17.05.2017 г. сообщило, что на дату поступления запроса Новосибирского УФАС России о предоставлении информации (исх. № 02-1063 от 02.02.2017 г.) стороны Договора поставки находились в процессе согласования редакции дополнительных соглашений к Договору поставки, устанавливающих условия, не урегулированные Договором поставки (в том числе условия по отсрочке платежей за поставленный товар), с целью приведения условий Договора поставки в соответствие с действующей редакцией Закона о торговле. Изложенное подтверждает наличие в действиях ответчика состава административного правонарушения.

Учитывая, что в соответствии с порядком, закрепленным действующим законодательством, и договором поставки, заключенным ООО «Компания Холидей» с ООО ТК «Бочкари» (п. 13.2 договора) внесение либо не внесение изменений в договор зависит от волеизъявления сторон договора (одностороннее изменение условий договора поставками договором не предусмотрено), за не приведение в соответствие с изменениями, внесенными в Закон о торговле, условий договора поставки в части сроков оплаты продовольственных товаров ответственность в соответствии с ч. 3 ст. 14.42 КоАП РФ несут обе стороны по договору.

Новосибирское УФАС России также не принимает доводы ООО ТК «Бочкари» о том, что изложенные в п. 7.5 договора поставки № 48256 от 01.07.2014 г. условия, указанные в скобках курсивом (для продовольственных Товаров со сроком годности менее десяти дней срок оплаты не должен превышать 10

рабочих дней с момента поставки товара, для продовольственных Товаров со сроком годности от десяти до тридцати дней срок оплаты не должен превышать 30 календарных дней, для продовольственных Товаров со сроком годности от тридцати дней срок не должен превышать 45 календарных дней) являются лишь служебным примечанием (комментарием) для сотрудника, заполняющего договор, для контроля за максимальными сроками по закону, в связи со следующим. Так как указанные условия включены в договор, подписанный сторонами, они являются его неотъемлемой частью, из чего следует, что данные условия являются обязательными для сторон и регулируют максимальные сроки оплаты товара, которыми стороны обязаны руководствоваться в случае невозможности соблюдения более коротких сроков оплаты, предусмотренных п. 7.5 договора поставки.

По поводу довода ООО ТК «Бочкари» о том, что по договору поставки ООО «Компания Холидей» приобретает у поставщика только товар, срок годности которого составляет более 30 дней, для которого договором поставки предусмотрена отсрочка оплаты в размере 30 дней, а товары с иным сроком годности по договору поставки Поставщик не поставлял, а Покупатель не принимал, необходимо отметить следующее.

Как указано выше, Новосибирское УФАС России не принимает заявленные ответчиком доводы об установлении в п. 7.5 договора поставки (до заключения сторонами соглашений к договору поставки № 48256 от 01.07.2014 г. о приведении договора в соответствие с новой редакцией Закона о торговле), заключенного с ООО «Компания Холидей», сроков оплаты товаров, соответствующих Закону о торговле. Следовательно, даже в случае приобретения по указанному договору только товаров, срок годности которых составляет более 30 дней, в действиях ООО ТК «Бочкари» присутствует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 3 ст. 14.42 КоАП РФ, так как исходя из содержания п. 7.5 договора и материалов дела, в срок до 01.01.2017 г. указанный пункт не был приведен в соответствие с Законом о торговле, и срок оплаты товаров со сроком годности более 30 дней, установленный договором, составлял 45 календарных дней.

Таким образом, ООО ТК «Бочкари» за нарушение части 7 статьи 9 Закона о торговле несет ответственность в соответствии с ч. 3 ст. 14.42 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Согласно ч. 2 ст. 2.1. КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты меры по их соблюдению. Правовая возможность исполнения существующей обязанности определяется отсутствием объективных препятствий для выполнения указанных обязанностей то есть обстоятельств, не зависящих от воли обязанного лица.

У ООО ТК «Бочкари» имелась возможность для соблюдения норм Закона с торговле, а именно – соблюдать требования ч. 7 ст. 9 Закона о торговле при установлении в договорах поставки продовольственных товаров сроков оплаты таких товаров. Таким образом, ООО ТК «Бочкари» не предприняло все зависящих от него мер, необходимых и достаточных для соблюдения требований Закона о торговле, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, что подтверждает наличие вины в действиях ответчика.

В соответствии с частью 3 статьи 14.42 Кодекса РФ об административных правонарушениях установление хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, в договоре поставки продовольственных товаров сроков оплаты таких товаров, превышающих сроки, установленные федеральным законом, либо исполнение (реализация) такого договора в соответствующей части - влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одного миллиона до пяти миллионов рублей.

Согласно сведениям из Единого реестра субъектов малого и среднего предпринимательства ООО ТК «Бочкари» отнесено к субъектам малого и среднего предпринимательства и является малым предприятием.

Согласно ч. 1 ст. 3.4. Кодекса РФ об административных правонарушениях предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Согласно ч. 2 ст. 3.4. Кодекса РФ об административных правонарушениях предупреждение устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также при отсутствии имущественного ущерба.

В силу статьи 4.1.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего

Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

Руководствуясь частью 3 статьи 14.42, статьями 4.1.1 и 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях, учитывая отсутствие отягчающих и смягчающих обстоятельств,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью Торговая Компания «БОЧКАРИ» (ИНН 5403359031, КПП 540301001, дата регистрации: 14.05.2014 г., юридический адрес: 630088, г. Новосибирск, Северный проезд, д. 12/2, 3 этаж) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 14.42 КоАП РФ.

2. Применить к Обществу с ограниченной ответственностью Торговая Компания «БОЧКАРИ» (ИНН 5403359031, КПП 540301001, дата регистрации: 14.05.2014 г., юридический адрес: 630088, г. Новосибирск, Северный проезд, д. 12/2, 3 этаж) меру ответственности в виде предупреждения.