

Директору <...>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 048/04/14.40-340/2019

«27» июня 2019

город Липецк

Я, <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 048/04/14.40-340/2019, возбужденного в отношении должностного лица - директора <...>, по ч. 2 ст. 14.40 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

«27» ноября 2018 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области (далее - Липецкое УФАС России) по результатам рассмотрения дела № 42 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Липка» вынесено решение, в соответствии с которым в действиях ООО «Липка» признано наличие нарушения пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», в части создания препятствий для доступа на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, выразившихся в не размещении информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет, а также выдано предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Комиссией Липецкого УФАС России в ходе рассмотрения данного дела было установлено следующее.

В целях осуществления государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства (Федеральный закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции») и законодательства о торговле (Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле) в редакции Федерального закона от 03.07.2016 №273-ФЗ «О внесении

изменений в Федеральный закон «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», на территории Липецкой области, были произведены действия по установлению официального сайта в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» Общества с ограниченной ответственностью «Липка» (далее - Общество) (ОГРН 1064823052271, ИНН 4825045730), расположенного по адресу: 398007, Липецкая область, г. Липецк, ул. Студеновская, д. 124А, на котором должна быть размещена информация согласно ч. 1 ст. 9 Закона о торговле.

Осмотрев указанный сайт, зафиксировано отсутствие предусмотренной ч. 1 ст. 9 Закона о торговле информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора, что подтверждается актами осмотра интернет сайта от 22.10.2018, 24.10.2018.

Липецкое УФАС России, усмотрев признаки нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО «Липка», приказом от 26.10.2018 № 474 возбудило дело по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле, в части создания препятствий для доступа на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, выразившихся в не размещении информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет.

Определением о назначении дела № 42 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 26.10.2018 года рассмотрение дела назначено на 08.11.2018 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).

08.11.2018 года комиссия антимонопольного органа приняла Заключение об обстоятельствах дела № 42.

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 № 42 от 08.11.2018 года рассмотрение дела было отложено на 22.11.2018 года.

Из анализа представленных документов и сведений, комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области установлены следующие фактические и иные обстоятельства дела.

22.10.2018, 24.10.2018 составлены акты осмотра Интернет-сайта, расположенного по адресу: <http://lipka.su/>.

Осмотрев указанный сайт, зафиксировано отсутствие предусмотренной ч. 1 ст. 9 Закона о торговле информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора, что подтверждается актами осмотра интернет сайта от 22.10.2018, 24.10.2018.

Исследовав материалы дела № 42 о нарушении антимонопольного законодательства, комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области пришла к выводу об установлении в действиях ООО «Липка» нарушения пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле на основании следующего.

В понимании части 1 статьи 9 Закона о торговле ООО «Липка» является хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой 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 1 статьи 9 Закона о торговле хозяйствующий 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".

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 N 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 N 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 торговой сети, при котором поставщикам 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 поставщикам препятствий для доступа на товарный рынок и рассматривать на соответствие пункту 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле.

Представитель ООО «Липка», на заседании Комиссии Липецкого УФАС России дал пояснения о том, что ранее, на сайте <http://lipka.su/>, ООО «Липка» размещало всю необходимую информацию в соответствии с требованиями ч. 1 ст. 9 ФЗ о торговле. Однако, с 01.07.2018 г. данный сайт неоднократно подвергается хакерским атакам, что приводит к неработоспособности сайта. В настоящее время ООО «Липка» обратилось к разработчику сайта <...> с целью устранения возникших неисправностей в работе сайта. На данный момент работоспособность сайта не восстановлена, так как данную проблему решить быстро невозможно, сроки, когда будет размещена информация об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки – не известны, но ориентировочная дата – 07.12.2018.

К данному доводу представителя ООО «Липка» следует отнестись критически ввиду следующего.

Поскольку, 06.02.2015 г. ООО «Липка» заключило договор на разработку интернет сайта № 040215-с с <...>, в соответствии с которым исполнитель разработал для ООО «Липка» сайт, которому в соответствии с техническим заданием присвоено доменное имя <http://lipka.su/>, и представитель ООО «Липка» не отрицает, что сайт <http://lipka.su/> является официальным сайтом ООО «Липка», то Общество несет все риски не размещения информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки как на собственнике сайта, вне зависимости подвергается данный сайт хакерским атакам или нет, что привело, по мнению представителя Общества к неработоспособности сайта. Также следует отметить большой интервал времени, на протяжении которого Общество пыталось восстановить работоспособность сайта (с 01.07.2018), что не может не влиять на виновность Общества.

Подход, заложенный законодателем в части 1 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 1 статьи 9 Закона о торговле нивелировало бы цели применения упомянутой нормы.

Из диспозиции части 1 статьи 9 Закона о торговле видно, что данная норма устанавливает безусловную обязанность хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность, обеспечить доступ поставщикам к указанной в Законе информации путем размещения ее на своем официальном сайте в сети Интернет. При этом на сайте <http://lipka.su/> все вкладки являются пустыми и не содержат информацию согласно ч. 1 ст. 9 ФЗ о торговле.

Под информацией понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления (пункт 1 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 N 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 поставщиков продовольственных товаров к официальному сайту торговой сети является способом запроса информации.

Законом о торговле в принципе не предусмотрено иного способа получения поставщиком информации, кроме обращения к официальному сайту хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность.

Исходя из целей применения Закона о торговле, не размещение информации торговой сетью влечет неисполнение обязанности, установленной частью 1 статьи 9 Закона о торговле, то есть не размещение обозначенной информации общедоступным для всех поставщиков способом в сети "Интернет".

Не размещение обозначенной информации общедоступным для всех поставщиков продовольственных товаров способом в сети "Интернет", является нарушением Закона о торговле.

Неисполнение обязанности, установленной частью 1 статьи 9 Закона о торговле, означает не предоставление информации неопределенному кругу поставщиков продовольственных товаров, что нарушает не только Закон, но и права поставщиков.

На основании изложенного, комиссия Липецкого УФАС России пришла к выводу о нарушении ООО «Липка» пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», в части создания препятствий для доступа на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, выразившихся в не размещении информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет.

Во исполнение определения о возбуждения дела об административном правонарушении 048/04/14.40-340/2019 и проведении административного расследования, 13.06.2019 г. ООО «Липка» представила письменные пояснения и запрашиваемые документы. ООО «Липка» указывает, что причиной неработоспособности сайта <http://lipka.su/> явились неоднократные хакерские атаки, в настоящее время сайт работает исправно, вся необходимая информация в соответствии с Федеральным Законом от 28.12.2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» размещается.

Нарушение антимонопольного законодательства установлено Липецким УФАС России, доказательство которого имеется в материалах дела № 42 о нарушении антимонопольного законодательства (решение от 27.11.2018).

Согласно ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 14.40 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Таким образом, указанное нарушение пункта 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» согласуется с диспозицией ч. 2 ст. 14.40 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

При этом в соответствии с примечанием к вышеуказанной норме совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники организаций несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Организационно-распорядительные функции включают в себя, например, руководство коллективом, расстановку и подбор кадров, организацию труда или службы подчиненных, поддержание дисциплины, применение мер поощрения и наложение дисциплинарных взысканий.

К административно-хозяйственным функциям могут быть, в частности, отнесены полномочия по управлению и распоряжению имуществом и денежными средствами, находящимися на балансе и банковских счетах организаций и учреждений, воинских частей и подразделений, а также совершение иных действий: принятие решений о начислении заработной платы, премий, осуществление контроля за движением материальных ценностей, определение порядка их хранения и т.п.

<...> является директором ООО «Липка», в соответствии с приказом от 10.03.2015 г. № 1 по настоящее время, что подтверждается записью в трудовой книжке, к компетенции которого относятся все вопросы руководства текущей деятельности общества.

Таким образом, директор ООО «Липка» <...> является должностным лицом и в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения своих служебных обязанностей подлежит административной ответственности.

Нарушение антимонопольного законодательства ООО «Липка», явилось следствием неисполнения своих должностных обязанностей должностным лицом - директором ООО «Липка» <...>, поскольку он пренебрежительно отнесся к исполнению своих должностных обязанностей по руководству текущей деятельности общества, что привело к нарушению ООО «Липка» 2 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

В соответствии с частью 2 статьи 14.40 КоАП РФ создание хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, или хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, препятствий для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от двух миллионов до пяти миллионов рублей.

Объектом правонарушения, предусмотренного названной нормой, является система отношений, возникающая в сфере торговой деятельности по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети.

Субъектом данного правонарушения является должностное лицо хозяйствующего субъекта (директор ООО «Липка» <...>), осуществляющего торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, которое обязано не

создавать препятствий для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов.

Объективная сторона вменяемого должностному лицу административного правонарушения заключается в нарушении пункта 2 части 1 статьи 13 Закона о торговле, в части создания препятствий для доступа на товарный рынок другим хозяйствующим субъектам, выразившихся в не размещении информации об условиях отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет, что согласуется с диспозицией ч. 2 ст. 14.40 КоАП РФ.

Субъективная сторона выражается в форме вины, поскольку должностное лицо хозяйствующего субъекта, имело возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, однако не совершило действий, направленных на исполнение своих должностных обязанностей, что свидетельствует о наличии его вины в совершенном правонарушении.

Место совершения административного правонарушения - г. Липецк, Липецкая область.

Время совершения административного правонарушения, установленное материалами дела - 22.10.2018, 24.10.2018.

Липецким УФАС России установлено, что у директора ООО «Липка» <...> имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но им не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

При рассмотрении дела об административном правонарушении директор ООО «Липка» <...> вину признал, пояснив, что в рамках рассмотрения дела № 42 о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Липка» восстановило работоспособность сайта <http://lipka.su/>, на данном сайте была размещена вся необходимая информация.

Учитывая изложенное, должностным лицом Липецкого УФАС России было установлено наличие обстоятельства, смягчающего административную ответственность, в виде добровольного прекращения противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Руководствуясь статьями 3.5, 4.2, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л:

Признать должностное лицо - директора ООО «Липка» <...>, виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 14.40 КоАП РФ, и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьёй 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объёме в соответствии с законодательством Российской

Федерации.

Согласно Федеральному закону от 29.11.2018 № 459-ФЗ «О федеральном бюджете на 2019 год и на плановый период 2020 и 2021 годов» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти оплачивается в федеральный бюджет по реквизитам:

Получатель: УФК по Липецкой области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области)

ИНН 4826018513

КПП 482601001

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ЛИПЕЦК Г. ЛИПЕЦК

Р/С 40101810200000010006

БИК 044206001

ОКТМО 42701000

КБК 16111602010016000140

УИН 16100500000000133932

Назначение платежа: «Оплата штрафа по постановлению № № 048/04/14.40-340/2019 от 27.06.2019г.».

Заверенную копию документа, подтверждающую уплату штрафа, лицо, привлечённое к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по адресу: 398050, г. Липецк, пл. Плеханова, д. 1, контактный тел./факс (4742) 27-37-31.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течении 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

<...>

