ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 08-34-195/2017

об административном правонарушении

29. марта 2017 г. г. Элиста

Я, временно исполняющий обязанности руководителя Калмыцкого УФАС России Ностаева Наталья Вячеславовна, рассмотрев постановление заместителя прокурора города Элисты о возбуждении дела об административном правонарушении и материалы дела, возбужденного в отношении ООО «Тема» находящегося по адресу 1 въезд им. П.Осипенко, д. 8, г. Элиста, РК (ИНН 0816015026, ОГРН 1100816004200 Дата регистрации 13.12.2010 г.) по признакам административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.42 Кодекса РФ об административных правонарушениях, выразившихся в установлении хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, в договоре поставки продовольственных товаров запрета на перемену лиц в обязательстве по такому договору путем уступки требования

УСТАНОВИЛ:

Прокуратурой города Элисты совместно с Калмыцким УФАС России проведена проверка в отношении ООО «Тема». Для достижения поставленных целей ООО «Тема», в том числе, осуществляет деятельность по розничной торговле продовольственными товарами посредством организации торговой сети на территории города Элисты РК в 4 торговых объектах по адресам: ....

В соответствии с п. 8 ст. 2 Федерального закона от 28.12.2009 г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее Закон о торговле) торговая сеть – совокупность двух и более торговых объектов, которые принадлежат на законном основании хозяйствующему субъекту или нескольким хозяйствующим субъектам, входящим в одну группу лиц в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции», или совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

Установлено, что ООО «Тема» и ООО «Чиндамани» входят в одну группу лиц в соответствии с Федеральным законом «О защите конкуренции». Следовательно, ООО «Чиндамани» и ООО «Тема» являются торговой сетью.

Проверкой охвачены 8 договоров поставки, заключенных с поставщиками продовольственых товаров, которые зарегистрированы и осуществляют деятельность на территории Республики Калмыкия: ООО «Ритейл Групп», ООО «МВС-лидер», НАО «Весна», ООО «Клафути», ООО «Элистаторг», ИП Т.., ИП К..., ООО

«Консервпищепром».

В соответствии с частью 10 статьи 9 Закона о торговле в договоре поставки продовольственных товаров не допускается установление запрета на перемену лиц в обязательстве по такому договору путем уступки требования, а также ответственности за несоблюдение указанного запрета сторонами такого договора. Исполнение (реализация) указанного договора в соответствующей части не допускается.

Статье 382 Гражданского кодекса Российской Федерации право (требование), принадлежащее кредитору на основании обязательства, может быть передано им другому лицу по сделке (уступка требования) или перейти к другому лицу на основании закона.

Для перехода к другому лицу прав кредитора не требуется согласие должника, если иное не предусмотрено законом или договором.

Из пункта 8.4. договора поставки алкогольной продукции с ООО «МВС-лидер» от 05.01.2017 г. №433 следует, что ни одна из сторон не вправе передать свои права и обязанности по настоящему договору третьим лицам без письменного согласия другой стороны. Настоящий договор вступил в силу с момента его подписания сторонами и действует до 31.12.2017 г. (п. 6.1. договора).

Аналогичное требование содержится в пункте 7.6. договора с ООО «Элистаторг» от 10.01.2016 г. на поставку молочной и алкогольной продукции. Срок действия договора до 31.12.2016 г., между тем, договор автоматически продлевается на каждый следующий календарный год, если за 30 календарных дней до истечения срока действия ни одна из сторон не заявит о намерении его расторгнуть (пункты 7.1-7.2 договора).

В нарушение части 10 статьи 9 Закона о торговле ООО «Тема» установлен запрет на перемену лиц в обязательстве по договорам поставки продовольственных товаров без письменного согласия другой стороны.

В соответствии с частью 4 статьи 14.42 Кодекса РФ об административных правонарушениях Установление хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, и (или) хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, в договоре поставки продовольственных товаров запрета на перемену лиц в обязательстве по такому договору путем уступки требования, либо установление гражданско-правовой ответственности за несоблюдение указанного запрета сторонами договора, либо исполнение (реализация) такого договора в соответствующей части -

влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одного миллиона до пяти миллионов рублей

Место совершения административного правонарушения: по месту нахождения юридического лица – Республика Калмыкия, г. Элиста, 1-й въезд им. П.Осипенко, д. 8

Время совершения административного правонарушения – время заключения договора с ООО «МВС – лидер» 05.01.2017 г., время продления действия договора на новый срок с ООО «Элистаторг» 31.12.2016 г.

15.03.2017 г. в присутствии представителя по доверенности от 14.03.2017 г. №1 К... заместителем прокурора города Элисты было вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ООО «Тема».

16.03.2017 г. постановление и материалы дела поступили в Калмыцкое УФАС России для рассмотрения. 24.03.2017 г. делу был присвоен номер <...> -34-195/2017 и его рассмотрение было назначено к рассмотрению на 29.03.2017 г.

На рассмотрение дела 29.03.2017 г. ООО «Тема» были представлены сведения о среднесписочной численности работников за предшествующий календарный год, копия бухгалтерского баланса за 2016 г., копии договоров с поставщиками, а также копии дополнительных соглашений от 29.03.2017 г. к договору с ООО «МВС-лидер», от 29.03.2017 г. к договору с ООО «Элистаторг».

В силу ст. 23.48 Кодекса 1. Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 7.32.4, 9.15, частями 6 и 12 статьи 9.16, статьями 9.21, 14.3, частями 4 и 5 статьи 14.3.1, частью 1 статьи 14.9, статьей 14.9.1, частью 6 статьи 14.24, статьей 14.31 частью 1 статьи 14.31.2, статьями 14.32, 14.33, частями 1, 3 - 5 статьи 14.38, **статьями 14.40 - 14.42**, частями 2.1 - 2.7 статьи 19.5, статьей 19.8 (в пределах своих полномочий), статьей 19.31 настоящего Кодекса

Согласно ч. 2 ст. 2.1 Кодекса Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «Тема» не было лишено возможности соблюсти правила и нормы, за нарушение которых частью 4 статьи 14.42 Кодекса установлена административная ответственность. Доказательств того, что ООО «Тема» были предприняты все зависящие от него меры по соблюдению правил и норм, за нарушение которых частью 4 статьи 14.42 Кодекса установлена административная ответственность, не представлено.

Согласно представленным дополнительным соглашениям от 29.03.2017 г. к договору от 05.01.2017 г. №433 с ООО «МВС-лидер», от 29.03.2017 г. к договору от 10.01.2016 г. с ООО «Элистаторг», в договорах пункты содержащие запрет на перемену лиц в обязательстве путем уступки требования исключены.

Указанные действия ООО «Тема» являются смягчающими обстоятельствами в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 4.2 Кодекса.

Таким образом, ООО «Тема», заключившее договор №433 с ООО «МВС-лидер», продлившее срок действия на новый срок договора с ООО «Элистаторг» от 10.01.2016 г., в которых содержатся условия о запрете на перемену лиц в обязательстве путем уступки требования признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.42 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Между тем, в соответствии с ч. 1, 3 ст. 4.1.1 Кодекса 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, (ч. 1)

В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется (ч. 3).

В соответствии с ч. 1.1 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее ФЗ 209) В целях отнесения хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства должны выполняться следующие условия:

1) для хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств должно быть выполнено хотя бы одно из следующих требований:

а) суммарная доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов (за исключением суммарной доли участия, входящей в состав активов инвестиционных фондов) в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью не превышает двадцать пять процентов, а суммарная доля участия иностранных юридических лиц и (или) юридических лиц, не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, не превышает сорок девять процентов. Ограничение в отношении суммарной доли участия иностранных юридических лиц и (или) юридических лиц, не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, не распространяется на общества с ограниченной ответственностью, соответствующие требованиям, указанным в подпунктах "в" - "д" настоящего пункта;

2 ) среднесписочная численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, индивидуальных предпринимателей не должна превышать следующие предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

б) до ста человек для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

3) доход хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в пункте 1 настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей, полученный от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, который определяется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируется по всем осуществляемым видам деятельности и применяется по всем налоговым режимам, не должен превышать предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства (120 млн. руб. для микропредприятий, 800 млн. руб. для субъектов малого предпринимательства, 2 млрд. руб. для субъектов среднего предпринимательства (Постановление Правительства РФ от 04.04.2016 г. № 265)).

ООО «Тема» суммарная доля РФ и субъектов, указанных с пп. а) п. 1 ч. 1.1. ст. 4 ФЗ 209, равна нулю, среднесписочная численность работников равна 19 человек, доход по всем видам деятельности существенно ниже 120 млн. руб., следовательно, ООО «Тема» является малым предприятием

Ранее ООО «Тема» по статье 14.42 Кодекса не привлекалось.

В связи с вышеизложенным, ООО «Тема», являющемуся субъектом малого предпринимательства, за впервые совершенное административное правонарушение по ч. 4 ст. 14.42 Кодекса, выявленное в ходе осуществление государственного контроля, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение.

Руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Тема», заключившее договор от 05.01.2017 г. №433 с ООО «МВС-лидер», продлившее срок действия на новый срок договор с ООО «Элистаторг» от 10.01.2016 г., в которых содержатся условия о запрете на перемену лиц в обязательстве путем уступки требования, виновным совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьей 14.42 КоАП РФ.

2. Заменить ООО «Тема» административное наказание в виде административного штрафа за установление хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, в договоре поставки продовольственных товаров запрета на перемену лиц в обязательстве по такому договору путем уступки требования на предупреждение.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и части 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий

орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток 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.

_____ Н.В. Ностаева

(подпись должностного лица, составившего постановление)