ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 02-13-35-2017

о назначении административного наказания

25 мая 2017 года г.
Новосибирск

Заместитель руководителя – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области Волохина Ирина Валерьевна, рассмотрев протокол № 02-13-35-2017 от 11 мая 2017 г. и материалы административного дела, возбужденного в отношении юридического лица – Общества с ограниченной ответственностью «Компания Холидей» (ИНН 5406277570, КПП 543301001, дата регистрации: 19.03.2004 г., юридический адрес: 630559, Новосибирская область, Новосибирский район, р.п. Кольцово, д. 12а, фактический адрес: 630025, г. Новосибирск, ул. Бердское шоссе, д. 61), (далее – ООО «Компания Холидей»),

в присутствии представителей ООО «Компания Холидей» - <...>, действующей на основании доверенности № 14 от 01.02.2017 г., <...>, действующей на основании доверенности № 12 от 02.05.2017 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 также – 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 проведено внеплановое контрольное мероприятие по проверке соблюдения ООО «Компания Холидей» (ИНН 5406277570, юридический адрес: 630559, Новосибирская область, Новосибирский район, р.п. Кольцово, д. 12а) требований антимонопольного и иного законодательства при осуществлении торговой деятельности.

ООО «Компания Холидей» создано 19.03.2004 г., зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1045402463831, Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 15 по Новосибирской области поставлено на налоговый учет, Обществу присвоен идентификационный номер налогоплательщика (ИНН 5406277570).

ООО «Компания Холидей» является юридическим лицом, действует на основании Устава и законодательства Российской Федерации и имеет в собственности обособленное имущество, учитываемое на его самостоятельном балансе.

В соответствии с Уставом ООО «Компания Холидей» к видам деятельности Общества в том числе относятся:

розничная торговля с открытием торговых точек, магазинов, отделов;

оптовая торговля;

производство товаров народного потребления и продукции научно-технического назначения;

оказание услуг общественного питания;

маркетинг;

рекламная деятельность;

информационные услуги;

иные виды деятельности, не запрещенные законом.

Под управлением ООО «Компания Холидей» находятся 139 торговых объектов, расположенных на территории Новосибирской области.

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» под торговой сетью понимается 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.

Таким образом, ООО «Компания Холидей» является торговой сетью в понимании Закона о торговле.

Новосибирским УФАС России выборочно были направлены запросы информации в адрес контрагентов ООО «Компания-Холидей» - поставщиков продовольственных товаров, в том числе, были запрошены действующие договоры поставки с ООО «Компания Холидей» со всеми приложениями у ООО НПО «Компас Здоровья» и ООО ТК «Бочкари».

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.

Актом проверки № 02-09-04-17 от 22.02.2017 г. установлено, что согласно п. 7.5 договора поставки № 49239 от 01.12.2015г. обязательство покупателя (ООО «Компания Холидей») по оплате поставщику (ООО НПО «Компас Здоровья») стоимости каждой партии принятого товара должно быть исполнено не позднее:

- для продовольственных товаров со сроком годности менее 10 дней: - срок оплаты в течение 10 рабочих дней с момента поставки товара;

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

- 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 № 49239 от 01.12.2015г. в Новосибирское УФАС России не представлены.

Таким образом, п. 7.5 договора поставки № 49239 от 01.12.2015г. не соответствует требованиям части 7 статьи 9 Закона о торговле.

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.

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 «Компания Холидей» с поставщиками продовольственных товаров - ООО НПО «Компас Здоровья», ООО ТК «Бочкари» содержатся признаки нарушения 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 торговую деятельность, 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.

ѐмя совершения правонарушения – 02.01.2017 г.

Таким образом, ООО «Компания Холидей» 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 НПО «Компас Здоровья» письмом вх. № 3970 от 26.04.2017 г. сообщило, в том числе, следующее.

В соответствии с п. 1 ст. 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим

Кодексом, другими законами или договором.

Согласно п. 1 ст. 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

Ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом. Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой (ст. 443 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 438 ГК РФ молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, соглашения сторон, обычая или из прежних деловых отношений сторон.

08.12.2016 г. ООО «Компания Холидей» предложило заключить соглашение № 1/ЗоТ2016 к договору поставки № 49239 от 01.12.2015 г. о приведении договора в соответствие с новой редакцией закона о торговле от 01.08.2016 г. (далее - Соглашение). Однако кроме пункта 10, изменяющего договор поставки согласно требованиям Федерального закона № 273-ФЗ от 03.07.2016 г., Соглашение содержало условия, значительно ухудшающие положение ООО НПО «Компас Здоровья»; так, пункт 7 наделял ООО «Компания Холидей» правом отказаться от всей партии, если негодным окажется хоть одна единица товара, а пункт 9.5. - правом взыскивать с ООО НПО «Компас Здоровья» убытки вне зависимости от вступления в законную силу акта административного либо судебного органа, применяющее к ООО «Компания Холидей» взыскание в виде штрафа из-за продукции поставщика.

09.12.2016 г. юрист ООО НПО «Компас Здоровья» Хабаров К.В. (адрес электронной почты – constantinehabarov@gmail.com) направил встречное предложение представителю ООО «Компания Холидей» Цибульникову П.В. (p_tsibulnikov@hclass.ru) - заключить дополнительное соглашение лишь из одного пункта, изменяющего договор поставки № 49239 от 01.12.2015 г. в соответствии с Федеральным законом № 273-ФЗ от 03.07.2016 г., но согласия не получил.

Также Общество указало, что 26.04.2017 г., не смотря на невыгодность условий Соглашения, ООО НПО «Компас Здоровья» подписало соглашение в предложенной ООО «Компания Холидей» редакции и направило в ООО «Компания Холидей» (в подтверждение представлена копия Соглашения).

Письмом вх. № 2181 от 13.03.2017 г. ООО «Компания Холидей» (возражения (пояснения) к акту проверки № 02-09-04-17 от 22.02.2017 г.), а также при составлении протокола об административном правонарушении ООО «Компания Холидей» представлены следующие пояснения.

С вменяемым нарушением Общество не согласно, просит прекратить производство по делу в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Объективной стороной правонарушения, предусмотренного ч. 3 ст. 14.42 КоАП РФ является 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.

В деятельности Компании нарушения, предусмотренные обозначенной выше статьей отсутствуют.

Договоры поставки, заключаемые Компанией после 15.07.2016, соответствуют требованиям закона № 273-ФЗ от 03.07.2016, типовая форма договора поставки размещена на официальном сайте Компании и доступна для всех поставщиков, желающих заключить договор поставки.

В части касающихся договоров поставки, заключенных Компанией до 15.07.2016:

Указанные договоры соответствовали требованиям редакции ст. 9 ФЗ № 381 от 28.12.2009 «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о торговле), действовавшей в момент заключения договора.

В соответствии со ст. 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действовавшим в момент его заключения. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем тем, которые действовали в момент заключения договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Согласно ст. 3 Закона № 273-ФЗ от 03.07.2016 условия договоров поставки, заключенных до дня вступления в силу указанного ФЗ, должны быть приведены в соответствие произошедшим изменениям до 1 января 2017 года. С 1 января 2017 года условия договоров, противоречащие Федеральному закону от 28 декабря 2009 года № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (в редакции настоящего Федерального закона), признаются утратившими силу.

Системный анализ указанных положений, позволяет сделать следующие выводы:

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

- с 01.01.2017 условия договоров (заключенных до 15.07.2016), которые будут противоречить редакции Закона № 273-ФЗ от 03.07.2016, не применяются и признаются утратившими силу в связи с прямым указанием данного Закона о торговле, и не смогут регулировать отношения сторон договора. В отсутствие такого (договорного) регулирования будут применяться общие положения ГК РФ, с учетом существующих ограничений, установленных Законом о торговле.

Кроме того, положения ст. 3 Закона № 273-ФЗ от 03.07.2016 не требует внесения изменения в договоры, заключенные до 15.07.2016, а устанавливает лишь тот факт, что положения, которые будут противоречить новой редакции закона признаются утратившими силу.

Аналогичная позиция изложена в письме· ФАС России исх. № АГ/54719/16 от 09.08.2016 и письме ФАС России № АК/60976/16 ·от 05.09.2016 г.

С учетом вышеизложенного, объективная сторона правонарушения, предусмотренная ч. 3 ст. 14.42 КоАП, в действиях Компании отсутствует:

А) договоры поставки, заключенные после 15.07.2017, соответствуют новым требованиям Закона о торговле;

Б) договоры, заключенные до 15.07.2017, соответствовали требованиям редакции Закона о торговле, действующей в момент заключения договора.

- по части указанных договоров, с поставщиками подписаны соглашения об изменении условий договоров в соответствии с новыми требованиями Закона о торговли;

- с теми поставщиками, с которыми такие соглашения не были подписаны, положения договора, противоречащие новым требованиям Закона о торговле, в силу прямого указания Закона № 273-ФЗ от 03.07.2016, утратили силу с 01.01.2017, следовательно, применяется срок оплаты товара, предусмотренный ГК РФ, которые не предусматривает отсрочку товара, а значит не противоречит Закону о торговле

Ни Законом о торговле, ни Законом № 273-ФЗ от 03.07.2016 не предусматривается обязанность Компании направить поставщикам какие-либо предложения по изменению условий договора поставки. На отсутствие данной обязанности обращает внимание и ФАС России в обозначенных выше разъяснениях.

Не смотря на отсутствие такой обязанности, Компанией во избежание неурегулированных отношений между сторонами в рамках договора поставки (поскольку противоречащие положения с 01.01.2017 утрачивают силу) всем поставщикам были направлены проекты соглашений к договорам поставки.

Что касается поставщика ООО «НПО «Компас Здоровья», в отношении которого УФАС по Новосибирской области в акте проверки было указано,

что поставщику не направлялись какие-либо дополнительные соглашения о внесении изменений в договор поставки, ООО «Компания Холидей» отмечает следующее.

Во-первых, с учетом положений ст. 3 Закона № 273-ФЗ от 03.07.2016, а также разъяснений ФАС России, обязанность по направлению соглашений по изменению договоров поставки, заключенных до 15.07.2016 отсутствует.

Во-вторых, как указано в возражениях на акт поверки:

Между Компанией и ООО НПО «Компас Здоровья» (поставщик) заключен договор поставки № 49239 от 01.12.2015 г. (до произошедших изменений в Законе о торговле).

С учетом произошедших изменений, в целях исключения неурегулированных отношений сторон, в адрес поставщика были направлены: проекты Соглашения № 1/ЗоТ2016 от 01.08.16 г. (к договору поставки), Соглашения № 3/ЗоТ2016 от 01.08.16 г. (к дополнительному соглашению № 3 к договору поставки).

В п. 10 Соглашения № 1/ЗоТ2016 от 01.08.16 г. было предложено изменить редакцию пункта 7.5 договора поставки и изложить его в следующей редакции:

«7.5. Обязательство Покупателя по оплате Поставщику стоимости каждой партии принятого Товара должно быть исполнено в следующем порядке:

продовольственные товары, на которые срок годности установлен менее чем десять дней, подлежат оплате в срок 8 дней (но не позднее, чем восемь рабочих дней) со дня фактического получения таких товаров Покупателем;

продовольственные товары, на которые срок годности установлен от десяти до тридцати дней включительно, подлежат оплате в срок 25 дней (но не позднее, чем двадцать пять календарных дней) со дня фактического получения таких товаров Покупателем;

продовольственные товары, на которые срок годности установлен свыше тридцати дней, подлежат оплате в срок 30 дней (но не позднее, чем сорок календарных дней) со дня фактического получения таких товаров Покупателем.

непродовольственные товары подлежат оплате в срок 30 дней с момента поставки товара в место, указанное в Закупочном заказе Покупателя».

Проекты обоих соглашений были подписаны со стороны Компании и направлены поставщику дважды: по электронной почте 07.12.16 г. и 09.12.16 г. представителя поставщика, согласно данным визитной карточки, а также заказным письмом 22.12.16 г. по почтовому адресу, указанному в договоре поставки.

Однако до настоящего времени поставщик не ответил на указанное предложение и не направил в адрес Компании свои предложения по изменению договора в соответствие с законом.

Таким образом, со стороны Компании приняты все возможные меры по приведению условий договора поставки № 49239 от 01.12.2015 г. в соответствие с действующей редакцией закона о торговле. Поскольку предложенное Компанией соглашение поставщиком не подписано, с 01.01.17 г. условия п. 7.5 договора поставки утратили силу, как противоречащие закону и сторонами не применяются.

Копии проектов соглашений №1/ЗоТ2016 от 01.08.16 г., № 3/ЗоТ2016 от 01.08.16 г., копия почтового уведомления о вручении проектов соглашений и копии (распечатки) электронных писем в адрес поставщика были представлены с возражениями (пояснениями) к акту проверки.

По мнению ООО «Компания Холидей», информация, представленная поставщиком УФАС по НСО является недостоверной. У Компании в период проведения выездной проверки в отношении данного - поставщика никакие документы и информация сотрудниками УФАС по НСО не запрашивались, поэтому ранее представлены Компанией не были.

ООО ТК «Бочкари» письмом вх. № 4625 от 17.05.2017 г. сообщило, в том числе, следующее.

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.

При рассмотрении дела ООО «Компания Холидей» представлены следующие объяснения по существу дела.

С вменяемым нарушением ООО «Компания Холидей» не согласно и просит прекратить производство по делу в связи с отсутствием события и состава административного правонарушения.

1. Объективной стороной правонарушения, предусмотренного ч. 3 ст. 14.42 КоАП РФ, является 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.

Исходя из буквального толкования, «установление» означает активные

действия сторон, результатом которых является согласование и подписание соответствующего условия в договоре поставки.

«Исполнение» договора также означает активные действия сторон по фактическому исполнению (применению в деятельности) условий договора.

Руководствуясь Законом о торговле в ред. от 03.07.16 г., Компания:

- начиная с 15.07.16 г., согласовывает и заключает договоры поставки с новыми контрагентами только в новой редакции договора поставки. Типовая форма размещена на сайте Компании.

- начиная с 01.01.17 г., все заключенные ранее (до 15.07.16 г.) договоры поставки исполняются Компанией в полном соответствии с Законом о торговле в новой редакции, с учетом того, что часть условий ранее заключенных договоров поставки, неприведенных в соответствие с Законом о торговле, с 01.01.2017 г. утратили силу, соответственно не применяются сторонами.

Существование договоров, условия которых не были приведены в соответствие с новым законом и прекратили свое действие в силу его прямого указания, не может считаться «установлением» в договоре таких условий.

Таким образом, Компания считает, что не совершала действий, предусмотренных ч. 3 ст. 14.42 КоАП РФ.

2. Относительно обязанности по приведению в соответствие с новой редакцией Закона о торговле договоров поставки, заключенных до 15.07.16 г., ООО «Компания Холидей» полагает следующее.

В соответствии со ст. 422 ГК РФ договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действовавшим в момент его заключения. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем тем, которые действовали в момент заключения договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Согласно ст. 3 Закона № 273-ФЗ от 03.07.2016 условия договоров поставки, заключенных до дня вступления в силу указанного ФЗ, должны быть приведены в соответствие произошедшим изменениям до 1 января 2017 года. С 1 января 2017 года условия договоров, противоречащие данному закону, признаются утратившими силу.

Таким образом, законом не предусматривается обязанности перезаключить договоры поставки, заключенные до 15.07.2016. г. Соответственно, за неисполнение отсутствующей обязанности не может быть предусмотрено

административного наказания.

Указанной позиции придерживается и ФАС России (разъяснения № АГ/54719/16 от 09.08.2016):

«С 01.01.2017 условия договоров, которые будут противоречить редакции Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ применяться не могут, поскольку будут признаны утратившими силу. Данное положение Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ также не требует внести 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».

Следовательно, системное толкование 422 ГК РФ, ст. 3 ФЗ № 273 от 03.07.2016, разъяснений ФАС России свидетельствует о том, что:

1) обязанность по перезаключению договоров, направлению дополнительных соглашений к договорам поставки, заключенным до 15.07.2016, законом не предусмотрена.

2) с 01.01.2017 условие п. 7.5 договоров поставки об отсрочке оплаты товара, если срок такой отсрочки, согласованный сторонами превышает допустимый по Закону о торговле, утратило силу. То есть, условие об отсрочке оплаты товара в таких случаях сторонами с 01.01.17 г. не применяется.

3) С 01.01.2017 и до момента согласования дополнительных соглашений к договорам поставки отношения сторон регулируются общими положениями ГК РФ. Согласно п.1 ст. 486, Покупатель обязан оплатить товар непосредственно до или после передачи ему продавцом товара, если иное не предусмотрено законом или договором.

Т.е. условие о какой-либо отсрочке оплаты в договоре утрачивает силу в подобных случаях, а отсутствие отсрочки не противоречит требованиям ч. 7 ст. 9 Закона о торговле.

Для Компании наличие в договоре поставки условия об отсрочке товара является существенным и полная отмена этого условия (если оно не приведено в соответствие) не отвечает экономическим интересам Компании. Поэтому, Компания заблаговременно, после 15.07.16 г. направила всем своим контрагентам предложения об изменении условий договора поставки для их приведения в соответствии с законом, в том числе и в части отсрочки.

Согласно п. 1, 2 ст. 435 ГК РФ офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом.

Подписанная и направленная ООО «Компания Холидей» оферта является для нее обязательной и с момента направления соглашений Компания связана условиями направленного соглашения и не вправе его отозвать с момента получения ее поставщиками.

Поставщики имеют право согласовать, отклонить, предложить изменить те или иные условия соглашений (процесс согласования условий), Компания не может повлиять на эти обстоятельства.

Напротив, п. 1. ст. 421 ГК РФ закреплен основополагающий принцип договорных отношений, а именно, свобода договора.

Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается.

Следовательно, поставщики вправе отказаться от подписания соглашения, вправе предложить иные редакции, исключить их из процесса согласования договора, навязывать им каких либо соглашений недопустимо. В настоящее время, практически по всем таким соглашениям заканчивается процесс переговоров и согласования. Большая часть соглашений о приведении ранее заключенных договоров поставки в соответствие с новым законом - подписана сторонами.

Соответственно, Компании, направившей оферту в адрес поставщиков, не может вменяться в качестве нарушения заключение соглашения Поставщиком спустя какое-то время, которое понадобилось поставщику на согласование такого соглашения.

3. В типовой форме договора поставки, разработанной Компанией, в прежней (до 15.07.16 г.) редакции пункт 7.5 изложен следующим образом:

«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».

То есть, на переговорах стороны достигают соглашения о том, какой товар будет поставляться и как он будет оплачиваться. Соответственно, в типовой форме (на месте прочерков) заполняются конкретные, согласованные сторонами сроки для оплаты товара, который будет поставляться, в зависимости от его срока годности. В случае, если будет поставляться товар только с одной категорией срока годности (например, свыше 30 дней), то остальные строки в п. 7.5 заполняются автоматически по максимально допустимому по закону сроку отсрочки.

Срок годности на товар, о поставках которого стороны договорились в договоре поставки, указывается в товарной спецификации к договору.

Текст, указанный в скобках курсивом, является служебным примечанием (комментарием) для сотрудника, заполняющего договор, для контроля за максимальными сроками по закону.

В новой форме договора поставки (редакция после 15.07.16 г.) п. 7.5 изложен аналогичным образом, только в комментариях в месте заполнения конкретного срока отсрочки указаны актуальные ограничения по Закону о торговле (8, 25 и 40 дней соответственно).

4. Что касается условия п. 7.5 в договоре поставки № 49239 от 01.12.2015, заключенном с ООО НПО «Компас Здоровья».

По Договору поставки с контрагентом ООО НПО «Компас Здоровья» в течение всего срока его действия (с момента заключения и по настоящее время) была согласована поставка только одного наименования товара - «масло «живая сила» льняное, прессованное», что подтверждается товарной спецификацией (прилагается) и ценовой спецификацией (имеется в материалах дела, была представлена поставщиком). Срок годности такого товара составляет 300 дней. Все условия договора стороны согласовывали применительно именно к данному виду товара, включая условие п. 7.5 об отсрочке оплаты.

Соответственно, в п. 7.5 для товара, который фактически поставлялся по договору, предусмотрена отсрочка - 30 дней с даты поставки, что указано по строке для товара со сроком годности свыше 30 дней.

Таким образом, условие о сроке оплаты единственного товара, который поставлялся и поставляется по данному договору, не противоречило Закону о торговле в прежней редакции и не противоречит ему в новой редакции. И данное условие договора вообще не требовалось приводить в соответствие.

Остальные сроки в п. 7.5 были заполнены автоматически по максимальному значению отсрочки по закону, действовавшему на дату заключения договора поставки и фактически не могли исполняться сторонами ввиду отсутствия поставок соответствующих товаров.

Поскольку кроме п. 7.5 договора поставки, Компания полагала необходимым внести изменения в иные положения договора поставки, поставщику были направлены проекты соответствующих соглашений. Копии соглашений и доказательства отправки контрагенту Компания неоднократно предоставляла в УФАС по НСО.

По итогам переговоров в настоящее время к договору поставки подписано соглашение № 1ЗоТ/2016 г. от 01.08.16 г., в котором ранее согласованное условие о сроке оплаты поставляемого товара осталось прежним - 30 дней с момента поставки, в остальной части в п. 7.5 внесены редакционные исправления (приведены в соответствие комментарии и максимальные отсрочки для прочих товаров).

Копия Соглашения № 1/ЗоТ2016 от 01.08.16г. к договору поставки № 49239 от 01.12.2015 г. прилагается к пояснениям. При этом, условия соглашения применяются к отношениям сторон, начиная с 01.01.17 г., в соответствии с п. 2 ст. 425 ГК РФ (п. 15 Соглашения).

Таким образом, ООО «Компания Холидей» считает, что в деятельности Компании по договору поставки № 49239 от 01.12.2015, какие-либо нарушения, предусмотренные ч. 3 ст. 14.42 КоАП РФ отсутствуют.

5. Что касается условия п. 7.5 в договоре поставки № 48256 от 01.07.2014, заключенном с ООО ТК «Бочкари».

В п. 7.5 договора поставки с данным контрагентом договором в момент его заключения, были согласованы следующие сроки оплаты:

- 5 рабочих дней для товаров со сроком годности до 10 дней;

-10 дней для товаров со сроком годности от 10 до 30 дней;

- 30 дней для товаров со сроком годности свыше 30 дней.

По поводу технических примечаний в скобках и шрифтом «курсив» (о максимально допустимых сроках отсрочки) было пояснено ранее.

Таким образом, условие об отсрочке оплаты товара по данному договору поставки не противоречило Закону о торговле в прежней редакции и не противоречит ему в его новой редакции. И данное условие договора не требовалось приводить в соответствие.

Точно также, в настоящее время с поставщиком заключено соглашение № 1/ЗоТ2016 от 01.08.16г. к договору поставки № 48256 от 01.07.2014 г, которым стороны привели договор в соответствие с Законом о торговле в той части, в

которой это было необходимо и согласовали иные условия по соглашению между собой.

Условия соглашения применяются к отношениям сторон, начиная с 01.01.17 г., в соответствии с п. 2 ст. 425 ГК РФ (п. 15 Соглашения).

Таким образом, в деятельности Компании по договору поставки № 48256 от 01.07.2014 г. нарушения, предусмотренные ч.3 ст. 14.42 КоАП РФ, отсутствуют.

На основании всего изложенного выше, ООО «Компания Холидей» полагает:

1) В момент заключения договоры поставки соответствовали условиям действующей в тот период редакции Закона о торговле.

2) Обязанность по перезаключению договоров, направлению соглашений об изменении договоров законом не предусмотрена. С 01.01.2017 положения договоров поставки, противоречащие новым требованиям Закона о торговле, утратили силу, к отношениям сторон до момента заключения соглашения применялись положения ГК РФ, не предусматривающие отсрочку оплаты.

3) ООО «Компания Холидей» были заблаговременно, до 01.01.17 г., направлены оферты всем поставщикам, включая обозначенных в Протоколе. Вменение вины за продолжительное согласование поставщиком полученных соглашений, противоречит ст. 1.5, 2.1 КоАП.

4) Вменяемое Компании нарушение (в части превышения отсрочки оплаты по договорам поставки с указанными в Протоколе контрагентами) фактически отсутствует: предусмотренная при заключении договоров отсрочка оплаты для поставляемых по договору товаров, не противоречит Закону о торговле в новой редакции и не требовала приведения в соответствие.

5) В остальной части все условия данных договоров приведены в соответствие с Законом – подписаны соглашения, условия которых применяются к отношениям сторон, начиная с 01.01.17 г.

По мнению ООО «Компания Холидей», состав правонарушения, предусмотренный ч. 3 ст. 14.42 КоАП РФ, в действиях Компании отсутствует, что в соответствии со ст. 24.5 КоАП РФ является основанием для прекращения производства по делу.

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.

Факт не приведения в соответствие с Законом о торговле условий договоров поставки № 49239 от 01.12.2015г. (заключен между ООО «Компания Холидей» и ООО НПО «Компас Здоровья») и № 48256 от 01.07.2014 г. (заключен между ООО «Компания Холидей» и ООО ТК «Бочкари») в части сроков оплаты продовольственных товаров в срок до 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.

Учитывая, что в соответствии с порядком, закрепленным действующим законодательством, и договорами поставки, заключенными ООО «Компания Холидей» с ООО ТК «Бочкари» и ООО НПО «Компас Здоровья» (п. 13.2 договоров) внесение либо не внесение изменений в договор зависит от волеизъявления сторон договора (одностороннее изменение условий договора поставки договорами 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.

Кроме того, необходимо отметить, что согласно представленным ООО НПО «Компас Здоровья» документам и сведениям, 08.12.2016 г. в адрес поставщика от ООО «Компания Холидей» поступил проект соглашения № 1/ЗоТ2016 к договору поставки № 49239 от 01.12.2015 г. о приведении договора в соответствие с новой редакцией Закона о торговле от 01.08.2016 г. (далее - Соглашение). Однако, как указал поставщик, кроме пункта 10, изменяющего договор поставки согласно требованиям Федерального закона № 273-ФЗ от 03.07.2016 г., Соглашение содержало условия, значительно ухудшающие положение ООО НПО «Компас Здоровья»; так, пункт 7 наделял ООО «Компания Холидей» правом отказаться от всей партии, если негодным окажется хоть одна единица товара, а пункт 9.5. - правом взыскивать с ООО НПО «Компас Здоровья» убытки вне зависимости от вступления в законную силу акта административного либо судебного органа, применяющее к ООО

«Компания Холидей» взыскание в виде штрафа из-за продукции поставщика. Не согласившись с предложенной ООО «Компания Холидей» редакцией Соглашения, ООО НПО «Компас Здоровья» 08.12.2016 г. и 09.12.2016 г., а также 14.03.2017 г., 15.03.2017 г. с помощью электронной почты направляло ООО «Компания Холидей» встречные предложения заключить дополнительное соглашение лишь из одного пункта, изменяющего договор поставки № 49239 от 01.12.2015 г. в соответствии с Федеральным законом № 273-ФЗ от 03.07.2016 г. в части сроков оплаты товара, указав, что остальные условия Соглашения невыгодны для поставщика, но согласие ООО «Компания Холидей» получено не было. Согласно представленной переписке, ООО «Компания Холидей» не рассмотрело и не ответило по существу на указанное предложение поставщика. Изложенное также подтверждает совершение ООО «Компания Холидей» административного правонарушения.

Новосибирское УФАС России также не принимает доводы ООО «Компания Холидей» о том, что изложенные в п. 7.5 договоров поставки 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 договоров поставки.

По поводу доводов ООО «Компания Холидей» о том, что по договору поставки с ООО НПО «Компас Здоровья» Компания приобретает у поставщика только товар, срок годности которого составляет 300 дней, для которого договором поставки предусмотрена отсрочка оплаты в размере 30 дней, а остальные сроки в п. 7.5 были заполнены автоматически по максимальному значению отсрочки по закону, действовавшему на дату заключения договора поставки, и фактически не могли исполняться сторонами ввиду отсутствия поставок соответствующих товаров, 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 соглашения № 1/ЗоТ2016 к договору поставки № 49239 от 01.12.2015 г. о приведении договора в соответствие с новой редакцией Закона о торговле), заключенного с ООО НПО «Компас Здоровья», сроков оплаты товаров, соответствующих Закону о торговле. Следовательно, даже в случае приобретения по указанному договору только товаров, срок годности

которых составляет 300 дней, в действиях ООО «Компания Холидей» 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 «Компания Холидей» 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 «Компания Холидей» имелась возможность для соблюдения норм Закона о торговле, а именно – соблюдать требования ч. 7 ст. 9 Закона о торговле при установлении в договорах поставки продовольственных товаров сроков оплаты таких товаров, в том числе, путем приведения условий договоров поставки в соответствие с изменениями, внесенными в Закон о торговле. Таким образом, ООО «Компания Холидей» не предприняло всех 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 торговую деятельность, 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.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

Руководствуясь ст. 23.48 и ч. 3 ст. 14.42 Кодекса РФ об административных правонарушениях, учитывая отсутствие смягчающих и отягчающих обстоятельств,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Компания Холидей» (ИНН 5406277570, КПП 543301001, дата регистрации: 19.03.2004 г., юридический адрес: 630559, Новосибирская область, Новосибирский район, р.п. Кольцово, д. 12а, фактический адрес: 630025, г. Новосибирск, ул. Бердское шоссе, д. 61) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 3 статьи 14.42 КоАП РФ.

2. Применить к Обществу с ограниченной ответственностью «Компания Холидей» (ИНН 5406277570, КПП 543301001, дата регистрации: 19.03.2004 г., юридический адрес: 630559, Новосибирская область, Новосибирский район, р.п. Кольцово, д. 12а, фактический адрес: 630025, г. Новосибирск, ул. Бердское шоссе, д. 61) меру ответственности в виде административного штрафа в размере 1 000 000 (один миллион) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2. Кодекса РФ об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления в законную силу постановления о наложении административного штрафа либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5. Кодекса РФ об административных правонарушениях на р/с 40 101 810 900 000 010 001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России г. Новосибирска, БИК 045004001.