

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 042/04/19.8-1204/2020

« 18» сентября 2020г.

г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев дело об административном правонарушении № 042/04/19.8 - 1204/2020, возбужденное протоколом от 31.07.2020 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Губерния» (далее по тексту - ООО «Губерния», ИНН 4240008709, КПП 424001001, ОГРН 1064240003684, дата регистрации 19.06.2006, адрес регистрации: 652380, Кемеровская область - Кузбасс, район Промышленновский, пгт. Промышленная, дом 45 Г, помещение 3), по факту совершения правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в присутствии защитника ООО «Губерния» <...> по доверенности от <...> б/н,

### УСТАНОВИЛА:

В Управлении Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области рассматривается дело № 042/01/14.6-1757/2019, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Компания Март» статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

03.03.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило дополнение ООО «ПепсиКо Холдингс» к обстоятельствам, рассматриваемым в деле № 042/01/14.6-1757/2019, где Общество указывает на новый факт реализации газированной воды «Пепси-кола» производства ООО «Компания Март» в магазине, расположенном на территории пгт. Промышленная, Кемеровской области - Кузбасс, в магазине, принадлежащем ООО «Губерния». В подтверждение были представлены:

- кассовый чек от 27.01.2020 17:30 на покупку газированной воды, которая в чеке указывается как: «напиток март пепси-кола п/б 1,5л», в чеке также указаны наименование продавца - ООО «Губерния», ИНН 4240008709 и адрес местонахождения магазина: Промышленная пгт. Коммунистическая ул., 45Г;

- этикетка, отклеенная с бутылки напитка в сине красном цвете содержащая информацию: «ПЕПСИ-КОЛА Март 1,5 л, безалкогольный напиток среднегазированный ... Производитель ООО «Компания Март», юридический адрес: 650051, РФ, КО, г.Кемерово, ул.2-я Камышинская, 2а/4...».

Кемеровским УФАС России в адрес ООО «Губерния» был направлен запрос (исх. от 03.03.2020 № 09/1868) о предоставлении документов, на основании которых в вышеуказанном магазине реализуются напитки производства ООО «Компания

Март» с наименованием: «Пепси-Кола», «ПУПСИ-КОЛА», «Кола» 0,5 л, 1,5 л, а также иной фасовки.

В ответ на запрос ООО «Губерния» представило копию договора поставки № 10 от 01.11.2017, заключенного с ООО «Компания Март», счета-фактуры и фотографии продукции, реализуемой в рамках заключенного договора. Из представленных документов следует, что ООО «Губерния» не реализовывало напитки с наименованием «Пепси-Кола», «ПУПСИ-КОЛА», «Кола». Однако, кассовый чек от 27.01.2020, представленный ООО «ПепсиКо Холдингс», подтверждает реализацию в магазине ООО «Губерния» товара - газированной воды «НАПИТОК МАРТ ПЕПСИ-КОЛА».

В адрес ООО «Губерния» были направлены уточняющие запросы (исх. от 13.05.2020 № 09/3870, от 27.05.2020 № 09/4447), в запросах содержалось предупреждение об ответственности за непредставление либо предоставление заведомо недостоверных сведений по запросу антимонопольного органа.

В запросе (исх. от 13.05.2020 № 09/3870) указывалось о необходимости предоставления сведений и документов, подтверждающих реализацию продукции с наименованием: НАПИТОК МАРТ ПЕПСИ-КОЛА п/б 1,5л, Чудо-кроха «ПУПСИ КОЛА» п/б 0,5 л, газ. Вода «Март» Пепси-Кола 0,65л, 1,5л, газ. Вода «Март» Кола 1,5л, а также иной фасовки данной продукции за 2020.

В ответ на данный запрос ООО «Губерния» пояснило, что перечисленная в запросе (исх. от 13.05.2020 № 09/3870) продукция, отсутствует в ассортименте реализуемой Обществом, купленной у ООО «Компания Март».

В запросе (исх. от 27.05.2020 № 09/4447) о предоставлении сведений о реализации продукции под наименованием «НАПИТОК МАРТ ПЕПСИ-КОЛА п/б 1,5л» сообщалось, что у ООО «Губерния» была приобретена продукция с указанным наименованием, которую Общество реализовало согласно кассовому чеку № 4241 от 27.01.2020 в магазине, расположенном по адресу: Кемеровская область - Кузбасс, пгт. Промышленная, ул.Коммунистическая, 45 Г, по цене 16,90 рублей.

В ответ на запрос (исх. от 27.05.2020 № 09/4447) ООО «Губерния» представило в адрес Кемеровского УФАС России пояснения (вх. № 3990э от 11.06.2020) о том, что указанная продукция отсутствует в ассортименте реализуемой Обществом и ни у кого не приобреталась, а в номенклатурном справочнике оператором была допущена ошибка (опечатка) в наименовании товара.

Вместе с тем, ООО «ПепсиКо Холдингс» представило в адрес Кемеровского УФАС России кассовый чек от 27.01.2020 17:30 на покупку газированной воды, с наименованием продукции: «НАПИТОК МАРТ ПЕПСИ-КОЛА п/б 1,5л» и этикетку, отклеенную с купленного напитка.

Этикетка выполнена в сине-красной цветовой гамме, имитирует внешний вид товара, реализуемого ООО «ПепсиКо Холдингс», имеет сходство до степени смешения с товарными знаками № 47447, № 47448, № 109971, № 49450 и содержит следующую информацию: «ПЕПСИ-КОЛА март 1,5л безалкогольный напиток среднегазированный, ГОСТ 281888-89... Производитель ООО «Компания Март». Юридический адрес: 650051, РФ, КО, г.Кемерово, ул. 2-я Камышинская, 2а/4...».

Следовательно, представление ООО «Губерния» по запросу Кемеровского УФАС России (исх. от 27.05.2020 № 09/4447) недостоверных сведений о том, что в магазине, принадлежащем Обществу, не реализовывалась газированная вода «НАПИТОК МАРТ ПЕПСИ-КОЛА П/Б 1,5Л» вступает в противоречие с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ.

Действия ООО «Губерния», выразившиеся в представлении в адрес Кемеровского УФАС России по запросу (исх. от 27.05.2020 № 09/4447) недостоверных сведений о том, что в магазине, принадлежащем Обществу, не реализовывалась газированная вода «НАПИТОК МАРТ ПЕПСИ-КОЛА П/Б 1,5Л» подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ, согласно которой непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью 8 настоящей статьи - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Время совершения ООО «Губерния» административного правонарушения:  
11.06.2020

Место совершения административного правонарушения: г.Кемерово, ул. Ноградская, 5.

23.06.2020 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 31.07.2020 на 09 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено по адресу ООО «Губерния» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с отметкой «Вручение адресату почтальоном» имеется в материалах дела).

31.07.2020 состоялась процедура составления и подписания протокола по делу № 042/04/19.8 - 1204/2020 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Губерния» <...> по доверенности от <...> б/н, которая пояснила, что пояснения в письменном виде будут предоставлены на отдельном листе.

31.07.2020 определением были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 042/04/19.8 - 1204/2020 об административном правонарушении - 14.08.2020 на 09 часов 00 минут. Копии определения и протокола по данному делу были направлены по юридическому адресу ООО «Губерния» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправлений» с отметкой «Вручение адресату почтальоном» имеется в материалах дела).

14.08.2020 в адрес Кемеровского УФАС России от представителя ООО «Губерния» поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела № 042/04/19.8-1204/2020

об административном правонарушении для предоставления дополнительных доказательств (вх. от 14.08.2020 № 3793).

Данное ходатайство заместителем руководителя Кемеровского УФАС России было удовлетворено.

Определением от 14.08.2020 рассмотрение дела № 042/04/19.8-1204/2020 об административном правонарушении было отложено на 18.09.2020 на 10 часов 30 минут. Копия данного определения направлена по юридическому адресу ООО «Губерния» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России: отслеживание почтовых отправок» с отметкой «Вручение адресату почтальоном» имеется в материалах дела).

В адрес Кемеровского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Губерния» (вх. от 18.09.2020 № 4341), из которых следует, что на запросы Кемеровского УФАС России от 03.03.2020 № 09/1868, от 13.05.2020 № 09/3870 ООО «Губерния» представила информацию о том, что продукцию, перечисленную в данных запросах у ООО «Компания Март» в период с 2017 по 2019 годы ООО «Губерния» не приобретало и не реализовывало.

В ответе на запрос Кемеровского УФАС России от 27.05.2020 № 09/4447 ООО «Губерния» пояснило, что на дату поступления запроса (май 2020г.), перечисленный в запросе товар отсутствует в ассортименте и не реализуется в настоящее время. Дополнительно ООО «Губерния» указало на то, что ответ на запрос Кемеровского УФАС России был подготовлен работником ООО «Губерния» без согласования с директором Общества. В ходе проведения служебной проверки было установлено, что исполнителем документа являлась <...>, которая согласно приказу о приеме работника на работу от 01.11.2017 года занимает должность бухгалтера. Из пояснений <...> следует, что при подготовке ответа она полагала, что ей необходимо предоставить сведения о запрашиваемой продукции и фотоснимки этой продукции, которая находится в настоящее время на реализации в торговых точках ООО «Губерния». ООО «Губерния» отметило, что сведения, содержащиеся в ответе, соответствуют действительности и являются верными, однако не содержат в себе ответа на запрос.

Также 18.09.2020 ООО «Губерния» предоставило в адрес Кемеровского УФАС России копию товарной накладной от 28.10.2019 № 3149 о приобретении у поставщика/продавца ООО «Компания Март» (ИНН 4205360192) товара «Чудо кроха «Пупси-Кола» 05\*12 в количестве 12 штук по цене 11.25 на сумму без НДС 135.00, с НДС 162.00. Однако, как следует из пояснений ООО «Губерния» и представленной копии приходной накладной № ГУБ000000008772 от 29 октября 2019 вместо вышеуказанного товара поступил товар «НАПИТОК МАРТ ПЕПСИ-КОЛА П/Б 1,5Л» в количестве 12 шт. (приходная цена 13.50) на сумму 162.00, розничная цена 16.90 на сумму 202,80 рубля.

18.09.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/04/19.8-1204/2020 об административном правонарушении в присутствии защитника ООО «Губерния» <...> по доверенности от <...> б/н, которая поддержала позицию, изложенную в вышеуказанных письменных пояснениях. Дополнительно, заявив ходатайство в случае вынесения Кемеровским УФАС России административного наказания в виде штрафа заменить на предупреждение, в связи с тем, что ООО «Губерния» является субъектом малого предпринимательства.

Данное ходатайство заместителем руководителя Кемеровского УФАС России не удовлетворено.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31-14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8-19.8.2, 19.23, чч.2 и 3 ст.19.27, ст. 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 данного Кодекса, в том числе ч. 5 ст.19.8 КоАП РФ не подлежит замене на предупреждение.

Следовательно, у Кемеровского УФАС России основания для замены наказания в виде штрафа на предупреждение, отсутствуют.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителя ООО «Губерния», заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Согласно части 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью 8 настоящей статьи - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

В запросе от 27.05.2020 № 09/4447 Кемеровское УФАС России в срок до 11.06.2020 просило ООО «Губерния» представить информацию о лице, у которого ООО «Губерния» была приобретена продукция: «НАПИТОК МАРТ ПЕПСИ-КОЛА П/Б 1,5л», которую Общество реализовало согласно кассовому чеку № 4241 от 27.01.2020 в магазине по адресу: Кемеровская область - Кузбасс, пгт. Промышленная, ул.Коммунистическая, 45 Г, по цене 16,90 рублей с приложением договора (иного документа), счет-фактур, товарных накладных, а также сертификатов качества, технических условий, иных документов, сопровождающих поставку и реализацию данной продукции.

В ответе на вышеуказанный запрос ООО «Губерния» сообщило, что «НАПИТОК МАРТ ПЕПСИ-КОЛА П/Б 1,5л» отсутствует в ассортименте реализуемая ООО «Губерния», продукция с таким названием ни у кого не приобреталась (вх. от 11.06.2020 № 3990э).

Однако, в материалах дела имеется чек, подтверждающий факт реализации 27.01.2020 ООО «Губерния» (ИНН 4240008709) в магазине по адресу: Кемеровская область - Кузбасс, пгт. Промышленная, ул.Коммунистическая, 45 Г, по цене 16,90 рублей «НАПИТОК МАРТ ПЕПСИ-КОЛА П/Б 1,5л», а также копии приходной накладной № ГУБ000000008772 от 29 октября 2019, свидетельствующей о поступлении ООО «Губерния» от ООО «Компания Март» товара «НАПИТОК МАРТ ПЕПСИ-КОЛА П/Б 1,5л» в количестве 12 шт. (приходная цена 13.50) на сумму 162.00, розничная цена 16.90 на сумму 202,80 рубля.

Таким образом, ООО «Губерния» предоставило недостоверные сведения по запросу Кемеровского УФАС России от 27.05.2020 № 09/4447, что является нарушением части 5 статьи 19.8 КоАП РФ.

В силу части 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий, либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

ООО «Губерния» при совершении правонарушения не предвидело возможность наступления вредных последствий своих противоправных действий, хотя должно было и могло их предвидеть, исходя из правил разумности и добросовестности.

В данном случае у ООО «Губерния» имелась возможность предоставить в адрес Кемеровского УФАС России по запросу (исх. от 27.05.2020 № 09/4447) достоверные сведения, однако ООО «Губерния» такие действия не предприняло, сославшись на некомпетентность бухгалтера <...>. Как следует из пояснений ООО «Губерния» бухгалтер подписала ответ за директора ООО «Губерния» <...> поставив печать ООО «Губерния» и клише факсимиле подписи «<...>».

ООО «Губерния» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования части 5 статьи 19.8 КоАП РФ, а также то, что ООО «Губерния» были приняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства. Таким образом, вина ООО «Губерния» установлена.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения.

При этом, пунктом 2 статьи 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кемеровское УФАС России пришло к выводу о наличии иного смягчающего вину обстоятельства, такого как факт совершения административного правонарушения ООО «Губерния» впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Губерния» за совершение административного правонарушения не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождении от

административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

При квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения.

Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

ООО «Губерния» не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

Кроме того, представление ООО «Губерния» по запросу (исх. от 27.05.2020 № 09/4447) Кемеровского УФАС России недостоверных сведений создало сложности для рассмотрения дела № 042/01/14.6-1757/2019 о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в установленный законодательством срок.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Губерния» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 5 статьи 19.8 КоАП РФ, выразившиеся в представлении в адрес Кемеровского УФАС России по запросу (исх. от 27.05.2020 № 09/4447) недостоверных сведений.

Руководствуясь пунктом 3 статьи 4.1, статьей 4.2, статьи 4.3, статьей 23.48, пунктом 1 части 1 статьи 29.9, частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Губерния» (ИНН 4240008709, КПП 424001001, ОГРН 1064240003684, дата регистрации 19.06.2006, адрес регистрации: 652380, Кемеровская область - Кузбасс, район Промышленновский, пгт. Промышленная, дом 45 Г, помещение 3), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на Общество с ограниченной ответственностью «Губерния» (ИНН 4240008709, КПП 424001001, ОГРН 1064240003684, дата регистрации 19.06.2006, адрес регистрации: 652380, Кемеровская область - Кузбасс, район Промышленновский, пгт. Промышленная, дом 45 Г, помещение 3) штраф в размере

50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Административный штраф за нарушение Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

р/с 40101810400000010007 в отделении Кемерово, г. Кемерово

БИК 043207001

КБК: 16111601191019000140; ОКТМО: 32701000

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 042/04/19.8-1204/2020.

УИН 16100500000000676774

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

Пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» установлено, что постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано 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.

Заместитель руководителя управления

<...>