

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 03-07/162-2017 об административном правонарушении

02 ноября 2017 года
Ола

г. Йошкар-

- руководителя - начальник отдела Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее - Марийское УФАС России), рассмотрев протокол № 03-07/162-2017 от 20 октября 2017 года и материалы административного дела, возбужденного в отношении управляющего ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» - индивидуального предпринимателя Полевщикова Михаила Анатольевича (ИНН 121522224560, ОГРНИП 307121520500050) по факту нарушения части 2 статьи 9 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об особенностях государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившегося в ограничении хозяйствующим субъектам доступа к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.41 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии представителя предпринимателя (доверенность № 4 от 13.10.2017),

УСТАНОВИЛА:

Марийским УФАС России возбуждено дело об административном правонарушении № 03-07/162-2017 в отношении управляющего ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» - индивидуального предпринимателя Полевщикова Михаила Анатольевича по факту нарушения части 2 статьи 9 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об особенностях государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации», выразившегося в ограничении хозяйствующим субъектам доступа к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.41 КоАП РФ.

Уведомление о составлении протокола от 09.10.2017 исх. № 03-07/7665 с указанием даты, времени, места составления протокола направлено заказным письмом с уведомлением по месту жительства (получено ИП Полевщиковым М.А. лично 13.10.2017).

Протокол об административном правонарушении № 03-07/162-2017 от 20.10.2017 составлен ведущим специалистом-экспертом отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов Марийского УФАС России Винокуровой А.М. в соответствии со статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ в присутствии представителя предпринимателя (доверенность № 4 от 13.10.2017).

Копия протокола с указанием даты, времени и места рассмотрения дела № 03-07/162-2017 (исх. № 03-07/8056 от 20.10.2017) вручена представителю, а также направлена по адресу места регистрации предпринимателя (получено лично ИП Полевщиковым М.А. 26.10.2017, что подтверждается почтовым уведомлением).

Событие административного правонарушения выразилось в следующем.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 1 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее - Закон о торговле) обеспечение соблюдения прав и законных интересов юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих торговую деятельность, юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих поставки производимых или закупаемых товаров, предназначенных для использования их в предпринимательской деятельности, в том числе для продажи или перепродажи, баланса экономических интересов указанных хозяйствующих субъектов, а также обеспечение при этом соблюдения прав и законных интересов населения отнесено к одному из основных целей принятия упомянутого закона.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 4 Закона о торговле антимонопольное регулирование отнесено к числу методов государственного регулирования торговой деятельности.

ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» является производителем продовольственных товаров и осуществляет поставки продовольственных товаров в торговые сети на территории Республики Марий Эл (ООО «Лента», ООО «Инвестком», ООО «Оптовик», АО «ТД «Перекресток» и другие). Обществом указанный факт не опровергается, напротив, письмом от 21.07.2017 исх. № 07/32 указало, что является производителем продовольственных товаров (алкогольная продукция).

Таким образом, к обществу подлежат применению запреты и требования, установленные Законом о торговле.

К числу таких требований отнесена, в том числе обязанность по обеспечению доступа к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки.

Так, в соответствии с частью 2 статьи 9 Закона о торговле хозяйствующий субъект, осуществляющий поставки продовольственных товаров, обязан обеспечивать хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность посредством организации торговой сети, 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».

Требования, установленные в соответствии с частью 2 статьи 9 Закона о торговле предполагают размещение хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки товаров в торговые сети, соответствующей информации именно в сети «Интернет».

Указанный подход 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 поставщиками продовольственных товаров, в том числе с целью обеспечения такого доступа для организаций, территориально удаленных от хозяйствующих субъектов, осуществляющих производство и поставку продовольственных товаров.

Иное толкование части 2 статьи 9 Закона о торговле нивелировало бы цели применения упомянутой нормы.

Под информацией понимаются сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления (пункт 1 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 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 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»).

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 контакт», но и обращение к сведениям, размещенным на официальном сайте. Соответственно, обращение торговой сети к официальному сайту производителя продовольственных товаров является способом запроса информации.

Законом о торговле не предусмотрено иного способа получения информации хозяйствующим субъектом, осуществляющим продажу продовольственных товаров посредством организации торговой сети, кроме обращения к официальному сайту поставщика продовольственных товаров.

Таким образом, исходя из целей применения Закона о торговле, непредставление информации по запросу может означать не только уклонение поставщика от направления торговой сети письменного ответа о способах и формах отбора (учитывая отсутствие соответствующего правового механизма), но и неисполнение обязанности, установленной частью 2 статьи 9 Закона о торговле, то есть не размещение обозначенной информации общедоступным для всех контрагентов способом в сети «Интернет».

Кроме того, требования части 2 статьи 9 Закона о торговле действуют объективно, что означает отсутствие зависимости между обращениями торговых сетей в адрес поставщиков с соответствующими запросами и обязанностью последних обеспечить доступ к такой информации в сети «Интернет».

С учетом законодательно установленной обязанности по размещению информации в сети «Интернет», неисполнение такой обязанности свидетельствует о не предоставлении запрашиваемой информации.

Неисполнение же обязанности, установленной частью 2 статьи 9 Закона о торговле, означает не предоставление информации неопределенному кругу торговых сетей.

Таким образом, под запросом информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора необходимо понимать обращение контрагентов именно к информации, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В письменных пояснениях от 21.07.2017 исх. № 07/32 ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» подтвердило, что использует сайт <http://нашепиво.рф/> в качестве официального сайта общества в сети интернет.

Актом осмотра сайта от 19.07.2017 установлено, что на сайте <http://нашепиво.рф/> не размещена информация об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора.

Административная ответственность за нарушение части 2 статьи 9 Закона о торговле предусмотрена частью 2 статьи 14.41 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 14.41 КоАП РФ непредоставление

хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, запрашиваемой контрагентом информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров, о существенных условиях такого договора и информации о качестве и безопасности поставляемых продовольственных товаров влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от двадцати тысяч до сорока тысяч рублей.

В соответствии с частью 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.

Под должностным лицом в КоАП РФ следует понимать лицо – руководителя, работника организации, совершившее административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций.

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

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.

Согласно договору № 36/17 о передаче полномочий единоличного исполнительного органа ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» управляющему – индивидуальному предпринимателю от 03.03.2017 ИП Полевщиков М.А. является единоличным исполнительным органом общества, следовательно, на него возложена обязанность по соблюдению требований части 2 статьи 9 Закона о торговле.

Длительное бездействие управляющего ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» ИП Полевщикова М.А. по созданию доступного сайта для неопределенного круга торговых сетей в сети «Интернет» привело к

ограничению хозяйствующим субъектам доступа к информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора.

Антимонопольный орган на основе собранных по делу доказательств приходит к выводу о том, что вина управляющего ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» ИП Полевщикова М.А. в нарушении законодательства Российской Федерации о торговле установлена.

Место совершения административного правонарушения: Республика Марий Эл.

Время совершения административного правонарушения: данное правонарушение является ддящимся и временем его совершения является дата его выявления, а именно дата проведения мониторинга сайта – 19 июля 2017 года.

Состав административного правонарушения по части 2 статьи 14.41 КоАП РФ, совершенного управляющим ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» ИП Полевщиковым М.А., образуют:

- объект административного правонарушения - установленный и охраняемый порядок в области информационного обеспечения торговой деятельности в части отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора;
- объективная сторона — неисполнение ИП Полевщиковым М.А. обязанности, установленной частью 2 статьи 9 Закона о торговле, что выразилось в недоведении до поставщиков товаров в сети «Интернет» информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора;
- субъект правонарушения – ИП Полевщиков М.А.;
- субъективная сторона - виновное совершение административного правонарушения, так как у ИП Полевщикова М.А. имелась возможность соблюдения законодательства о торговле, но обществом не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Следовательно, установлено, что имело место событие административного правонарушения и факт его совершения управляющим ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» ИП Полевщиковым М.А. Кроме того, имелись основания для составления протокола об административном правонарушении, юридические признаки (противоправность, виновность, наказуемость) и все элементы состава административного правонарушения, предусмотренные нормой права (объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона).

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном

правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не установлено.

Дополнительно должностным лицом был исследован вопрос о малозначительности.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Как разъяснил Верховный Суд Российской Федерации в пункте 21 постановления Пленума от 24.03.2005 №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. При этом такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству. Таким образом, административные органы обязаны установить не только формальное сходство содеянного с признаками того или иного административного правонарушения, но и решить вопрос о социальной опасности деяния.

Действия управляющего ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» ИП Полевщикова М.А. содержат нарушение законодательства о торговле и свидетельствуют о ее пренебрежительном отношении к исполнению своих обязанностей по соблюдению норм в сфере законодательства о торговле.

Совершенное ИП Полевщиковым М.А. правонарушение посягает на установленный и охраняемый нормативными актами порядок информационного обеспечения торговой деятельности, в части отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора.

Таким образом, оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя, должностное лицо Марийского УФАС России пришло к выводу о том, что совершенное

управляющим ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» ИП Полевщиковым М.А. правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем, отсутствуют основания для признания его малозначительным.

По смыслу 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 соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ 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](#) КоАП РФ 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](#) КоАП РФ.

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

Согласно сведениям официального сайта Федеральной налоговой службы России, ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» и ИП Полевщиков М.А. состоят в Едином реестре субъектов малого и среднего предпринимательства.

Сведения о том, что ИП Полевщиков М.А. ранее привлекался за совершение нарушения законодательства о торговле, в материалах дела об административном правонарушении отсутствуют. Аналогично отсутствует документально подтвержденная информация о возникновении причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия (памятникам истории и культуры) народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций

природного и техногенного характера при совершении рассматриваемого правонарушения, о наличии материального ущерба.

В соответствии со статьей 3.4 КоАП РФ предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме.

Предупреждение является официальным предостережением лица о недопустимости противоправного поведения. Вынесение предупреждения является профилактической мерой, которая призвана побудить правонарушителя к добровольному исполнению нарушенной им же обязанности, способствовать выполнению им правовых обязанностей. Вместе с тем применение этой меры, как и других административных санкций, влечет для правонарушителя неблагоприятные правовые последствия. Субъект ответственности в течение года считается лицом, привлекавшимся к административной ответственности.

Должностное лицо Марийского УФАС России, оценив представленные доказательства в их совокупности, принимает во внимание вышеизложенные конкретные обстоятельства совершения административного правонарушения, отсутствие отягчающих ответственность обстоятельств и считает, что для достижения целей административного наказания, установленных частью 1 статьи 3.1 КоАП РФ управляющему ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» ИП Полевщикову М.А. достаточно такой меры административного наказания как предупреждение.

Руководствуясь ст. 2.1, 2.2, 2.10, 3.4, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, ч. 2 ст. 14.41, 23.48, ч. 1 ст. 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

- управляющего ООО «Пивоваренная компания НАШЕ ПИВО» индивидуального предпринимателя Полевщикова Михаила Анатольевича (ИНН 121522224560, ОГРНИП 307121520500050) к административной ответственности по ч. 2 ст. 14.41 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить ему наказание в виде предупреждения.

В соответствии с частью 1, 3 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 суд по месту рассмотрения дела в течение 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.

Заместитель руководителя-

начальник отдела