

«11» октября 2017 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области Никонова Марина Леонидовна, рассмотрев протокол № А-11Д/02-17 от 12.07.2017 г. и материалы по рассмотрению дела об административном правонарушении в отношении директора общества с ограниченной ответственностью «Статус» «...» по признакам нарушения, квалифицируемого по части 1 статьи 14.42 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ),

Дата рождения – «...»

Регистрация и фактическое место жительства – «...»

Место работы - ООО «Статус» - директор.

Наличие лиц, находящихся на иждивении – «...»

Паспортные данные – «...»

Среднемесячная заработная плата – «...»

#### У С Т А Н О В И Л:

Событие административного правонарушения и его квалификация:

Кировским УФАС России с 01.02.2017 по 20.04.2017 г. была проведена внеплановая выездная проверка в отношении ООО «Статус» на предмет соблюдения ООО «Статус» требований Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» за период 01.01.2016 года – 31.03.2017 года.

По результатам внеплановой выездной проверки составлен акт «...».

В ходе данной проверки инспекцией Кировского УФАС России были установлены признаки нарушения ООО «Статус» требований ч. 4 ст. 9 Федерального Закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ.

В соответствии с ч. 4 ст. 9 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» от 28.12.2009 № 381-ФЗ соглашением сторон договора поставки продовольственных товаров может предусматриваться включение в его цену вознаграждения, выплачиваемого хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, в связи с приобретением им у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров. Размер указанного вознаграждения подлежит согласованию сторонами этого договора, включению в его цену и не учитывается при определении цены продовольственных товаров. Совокупный размер вознаграждения,

выплачиваемого хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, в связи с приобретением им у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров, и платы за оказание услуг по продвижению товаров, логистических услуг, услуг по подготовке, обработке, упаковке этих товаров, иных подобных услуг не может превышать пять процентов от цены приобретенных продовольственных товаров. При расчете указанного совокупного размера не учитывается сумма налога на добавленную стоимость, предъявляемая хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, к оплате хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, в связи с приобретением данных товаров, а в отношении подакцизных продовольственных товаров не учитывается также сумма акциза, исчисленная в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

Дополнительным соглашением от 01.04.2016 к договору с «...» от 23.11.2015 № «...» предусмотрена выплата ежемесячного вознаграждения в размере 10% от стоимости товара, приобретенного покупателем у поставщика.

Согласно п. 10 дополнительного соглашения от 01.04.2016 к договору поставки от 23.11.2015 № «...» настоящее соглашение вступает в силу с момента подписания сторонами и является неотъемлемой частью договора поставки. По условиям п. 12 дополнительного соглашения от 01.04.2016 к договору поставки от 23.11.2015 № «...» каждая из сторон вправе отказаться от исполнения настоящего соглашения, уведомив другую сторону за один месяц до даты расторжения.

В соответствии с п. 7.6 Договора поставки от 23.11.2015 № «...» данный договор действует до 31.12.2015. При отсутствии письменного отказа от продления договора на новый срок, заявленного не менее чем за 10 дней до истечения срока, договор считается продленным на каждый последующий год.

ООО «Статус» не были представлены письменные уведомления о расторжении договора от 23.11.2015 № «...» и дополнительного соглашения к нему от 01.04.2016 ни от одной из сторон.

Письмом от 19.04.2016 «...» ООО «Статус» сообщило, что между ООО «Статус» и «...» какие-либо иные соглашения/договоры, кроме представленных в Кировское УФАС России (Договор поставки № «...» от 23.11.2015, протокол разногласий к Договору от 23.11.2015 № «...», дополнительное соглашение от 31.12.2016 – об изменении сроков оплаты по договору поставки, дополнительное соглашение от 01.04.2016 – о выплате вознаграждения) не заключались.

Следовательно, договор от 23.11.2015 № «...» с «...» и дополнительное соглашение к нему от 01.04.2016 являются действующими в 2017 году.

По условиям действующего в 2017 году дополнительного соглашения от 01.04.2016 к договору поставки продовольственных товаров от 23.11.2015 № «...» между ООО «Статус» и «...» размер выплаты вознаграждения превышает размер, установленный ч. 4 ст. 9 Закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ (в ред. ФЗ от 03.07.2016 № 273-ФЗ).

Письмом от 19.04.2016 «...» сообщило, что ООО «Статус» не предъявляет по

договору поставки от 23.11.2015 премий за продажу поставляемой «...» продукции в 2017 году.

Дополнительным соглашением от 01.02.2016 к договору поставки с «...» от 19.12.2014 № «...» предусматривается выплата вознаграждения в размере 10% за приобретение определенного количества товара в календарный месяц. К указанному договору не было направлено письменного уведомления о расторжении договора ни одной из сторон, не были подписаны дополнительные соглашения об изменении срока действия договора и дополнительного соглашения к нему от 01.02.2016, не внесены изменения в условия выплаты вознаграждения за приобретение определенного количества товаров.

Из письма «...» от 18.04.2017 № «...», направленного в Кировское УФАС России, следует, что в 2017 году отгрузка товара в адрес ООО «Статус» осуществляется на прежних условиях договора поставки. Премии на основании дополнительных соглашений в 2017 году не начислялись. Новых дополнительных соглашений подписано не было.

Таким образом, условия договора от 19.12.2014 № «...» и дополнительных соглашений к нему являются действующими в 2017 году.

Размер вознаграждения, предусмотренный дополнительным соглашением от 01.02.2016 к договору поставки от 19.12.2014 № «...», превышает размер, установленный ч. 4 ст. 9 Закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ (в ред. [ФЗ Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ](#)).

В соответствии с ч. 2. ст. 3 [Федерального закона](#) от 03.07.2016 № 273-ФЗ 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, с 01.01.2017 условия дополнительных соглашений о выплате вознаграждения по договорам поставки, заключенным ООО «Статус» с «...» (от 23.11.2015 № «...») и с «...» (договор от 19.12.2015 № «...»), не были приведены в соответствие с ч. 4 ст. 9 Закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ (в ред. [ФЗ Федерального закона](#) от 03.07.2016 № 273-ФЗ).

В соответствии с ч. 1 ст. 14.42 КоАП РФ превышение совокупного размера [вознаграждения](#), выплачиваемого хозяйствующему субъекту, осуществляющему торговую деятельность, в связи с приобретением им у хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, определенного количества продовольственных товаров, и платы за оказание услуг по продвижению товаров, логистических услуг, услуг по подготовке, обработке, упаковке этих товаров, иных подобных услуг более чем на 5 процентов от цены приобретенных продовольственных товаров либо выплата указанного вознаграждения в связи с приобретением хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, отдельных видов социально значимых продовольственных товаров, указанных в перечне, установленном Правительством

Российской Федерации - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до сорока тысяч рублей; на юридических лиц - от одного миллиона до пяти миллионов рублей.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ, административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под «должностным лицом» понимается «лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях», а также руководители и другие работники иных организаций (юридических лиц).

В соответствии с приказом о приеме на работу «...» от «...» «...» принята на работу на должность директора ООО «Статус».

Следовательно, руководителем ООО «Статус» является директор «...», на которую возложены организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции.

Директор ООО «Статус» «...» должна была принять все зависящие от нее меры по недопущению нарушения положений действующего законодательства о торговле, в т.ч. положений Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» от 28.12.2009 № 381-ФЗ.

Уведомлением о составлении протокола по делу об административном правонарушении от 19.06.2017 г. (исходящий номер <...> /02) составление протокола об административном правонарушении в отношении директора ООО «Статус» было назначено на 12 июля 2017 г. в 14 час. 30 мин. по месту расположения Кировского УФАС России. Указанное уведомление получено 26.06.2017г., о чем имеется отметка в уведомлении о вручении почтовой корреспонденции.

12 июля 2017 г. главным специалистом-экспертом отдела товарных рынков и естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области Бушмановым Е.С. был составлен протокол № А-11Д/02-17 об административном правонарушении в отношении должностного лица - директора ООО «Статус» «...».

Протокол составлен при личном присутствии «...»

Первоначально рассмотрение протокола было назначено на 24 июля 2017 на 15 часов 00 минут (определение от 17.07.2017 № 3790/02 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении), получено 24.07.2017, о чем имеется отметка в уведомлении о вручении почтовой корреспонденции.

В целях необходимости дополнительного выяснения обстоятельств дела рассмотрение дела было трижды отложено (определения от 27.07.2017 №4042/02, от 28.08.2017 №4637/02, от 27.09.2017 №5352/02).

Определением от 27.09.2017 № 5352/02 рассмотрение дела было назначено на

11.10.2017. Определение от 27.09.2017 № 5352/02 получено 04.10.2017, о чем имеется отметка в уведомлении о вручении почтовой корреспонденции.

11.10.2017 в Кировское УФАС России поступило ходатайство от директора ООО «Статус» с просьбой рассмотреть дело в ее отсутствие в связи с невозможностью явки. Директор ООО «Статус» в ходатайстве сообщила о смене паспортных данных: прежние паспортные данные – «...»; новые паспортные данные – «...».

В материалах дела имеются пояснения директора ООО «Статус» о нижеследующем.

1. Между ООО «Статус» и «...» заключен договор поставки № «...» от 23.11.2015. К данному договору 01.04.2016 было заключено дополнительное соглашение о ежемесячной выплате вознаграждения в размере 10% от стоимости товара, приобретенного покупателем у поставщика. Выплата вознаграждения осуществлялась Поставщиком ежемесячно за период с 01.04.2016 по 31.12.2016.

Сторонами устно было принято решение о прекращении выплаты премии с 01.01.2017.

С 01.01.2017 сторонами договора поставки № «...» от 23.11.2015 вознаграждение не начислялось и не выплачивалось. Уведомление о расторжении дополнительного соглашения не направлялось сторонами друг другу, так как согласно ч.3 ст.3 ФЗ от 03.07.2016 № 273-ФЗ с 01 января 2017 года условия договоров, противоречащие ФЗ от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (в редакции настоящего ФЗ), признаются утратившими силу.

2. Между ООО «Статус» и «...» заключен договор поставки № «...» от 19.12.2014. К данному договору 01.02.2016 было заключено дополнительное соглашение о ежемесячной выплате вознаграждения в размере 10 % за приобретение определенного количества товара у поставщика. Выплата вознаграждения осуществлялась Поставщиком Покупателю ежемесячно за период с 01.02.2016 по 31.12.2016.

С 01.01.2017 сторонами договора поставки № «...» от 19.12.2014 вознаграждение не начислялось и не выплачивалось. Уведомление о расторжении дополнительного соглашения о выплате вознаграждения не направлялось сторонами друг другу, так как согласно ч.3 ст.3 ФЗ от 03.07.2016 № 273-ФЗ с 01 января 2017 года условия договоров, противоречащие ФЗ от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в РФ» (в редакции настоящего ФЗ), признаются утратившими силу.

Таким образом, считает, что в действиях ООО «Статус» не содержится признаков нарушения требований ч. 4 ст. 9 Закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ.

Указанные факты были проверены Кировским УФАС и нашли соответствующее подтверждение.

Статьей 3 Закона № 273-ФЗ предусмотрено, что хотя Закон № 273-ФЗ вступает в силу по истечении десяти дней после дня его официального опубликования, но условия договоров поставки и иных договоров, регулируемых Законом о торговле и заключенных до дня вступления в силу Закона № 273-ФЗ, должны быть приведены

в соответствии с Законом о торговле (в редакции Закона № 273-ФЗ) до 01.01.2017.

В соответствии с ч. 3 ст. 3 Закона № 273-ФЗ 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.

Согласно части 1 статьи 1.7 КоАП лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

При этом часть 1 статьи 54 Конституции Российской Федерации устанавливает правило, согласно которому закон, устанавливающий или отягчающий ответственность, обратной силы не имеет.

В данном случае включение в Закон о торговле дополнительных требований к содержанию условий соответствующих договоров, за нарушение которых может наступить административная ответственность, а также расширение сферы действия некоторых статей КоАП ухудшает правовое положение таких субъектов.

Следовательно, если условия договоров, заключенных до 15.07.2016 и подлежащих регулированию Законом о торговле, не отвечают требованиям, вводимым Законом № 273-ФЗ, то до 01.01.2017 за исполнение соответствующих договоров лицо не может быть привлечено к административной ответственности (письмо ФАС России от 05.09.2016 № АК/60976/16 «Разъяснения ФАС России по некоторым вопросам применения Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в редакции Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ»).

Учитывая то, что с 01.01.2017 сторонами договора поставки № 133 от 23.11.2015, договора поставки № «...» от 19.12.2014 вознаграждение не начислялось и не выплачивалось, директор ООО «Статус» не может быть привлечена к административной ответственности за исполнение договоров поставки № «...» от 23.11.2015 (дополнительное соглашение от 01.04.2016), № «...» от 19.12.2014 (дополнительное соглашение от 01.02.2016), заключенных до 15.07.2016.

В соответствии с п. 1 ч. 1.1. ст. 29.9 КоАП РФ постановление о прекращении производства по делу об административном правонарушении выносится в случае наличия хотя бы одного из обстоятельств, предусмотренных статьей 24.5 настоящего Кодекса.

Согласно ч. 2 ст. 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств, в том числе, отсутствие состава административного правонарушения.

Учитывая изложенное, руководитель управления Кировского УФАС России Никонова М.А. приходит к выводу об отсутствии в рассматриваемых действиях директора ООО «Статус» «...» состава административного правонарушения. Производство по делу об административном правонарушении подлежит прекращению.

Исходя из вышеизложенного и руководствуясь статьями 23.48, 24.5, 29.9, Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

Прекратить производство по делу об административном правонарушении в отношении должностного лица – директора ООО «Статус» «...».

*В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд 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.*