

ООО «ТД «Виномания»

150020, г. Ярославль,

проезд Связистов, дом 5А, этаж 2, офис 2

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 03-07/44-17

об административном правонарушении

03 ноября 2017 года г. Ярославль

Заместитель руководителя Ярославского УФАС России М.И. Матяшевская, рассмотрев протокол от 20 октября 2017 года, составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля Ярославского УФАС России и материалы дела № 03-07/44-17 об административном правонарушении, предусмотренном частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отношении общества с ограниченной ответственностью «Торговый Дом «Виномания» (далее также – ООО «ТД «Виномания», Общество), ИНН 7603063003, ОГРН 1157627027557, юридический адрес: 150020, г. Ярославль, проезд Связистов, дом 5А, этаж 2, офис 2, в отсутствие уполномоченного представителя ООО «ТД «Виномания», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 03-07/44-17,

у с т а н о в и л:

На основании приказа Ярославского УФАС России № 43 от 31.01.2017 о проведении внеплановой документарной проверки в адрес ООО «ТД «Виномания» заказным письмом с уведомлением о вручении было направлено требование о представлении документов (информации) от 16.02.2017 исх. № 1445/03-04, согласно которому Обществу необходимо было представить в Ярославское УФАС России копии договоров заключенных с поставщиками ООО «ТД «Виномания» указанными в Приложении № 1, со всеми приложениями, дополнительными соглашениями и протоколами разногласий.

Документы (информацию) необходимо было представить в виде копий, заверенных печатью юридического лица ил подписью физического лица, в срок, не превышающий трех рабочих дней с даты получения данного требования по адресу: г. Ярославль, ул. Свободы, д. 46, каб. 301.

Требование о предоставлении документов (информации) (далее – Требование) было получено 27.02.2017, что подтверждается почтовым уведомлением № 15006696851263.

В ответ на данное Требование ООО «ТД «Виномания» письмом от 20.02.2017 № 2 представило копии договоров, заключенных с поставщиками, со всеми приложениями и дополнительными соглашениями, а именно:

- 1) Копия договора купли-продажи № 1708/16 от 27.01.2016 г. (ООО «Алар-Ярославль» на 5 л.;
- 2) Копия договора поставки № БЛС-127/16 от 12.07.2016 (ООО «Балтийская Логистика Ярославль») на 7 л.;
- 3) Копия договора поставки б/н от 05.02.2016 (ООО «Жива») на 2 л.;
- 4) Копия договора поставки № КС Яр/Яр/О/577 от 28.12.2015 г. (ООО «Лудинг-Ярославль»);
- 5) Копия договора поставки № 356-16 от 11.01.2016 (ООО «Торговый дом «Метелица плюс») на 6 л.;
- 6) Копия договора поставки № ЯППО 520 от 18.03.2016 (ООО «Партнер») на 11 л.;
- 7) Копия договора поставки № Я 000846 от 29.12.2015 (ООО «Стрелец-95») на 8 л.;
- 8) Копия договора поставки № 97-15П от 31.12.2015 (ООО «Торговля Реклама Транспорт») на 5 л.;
- 9) Копия договора поставки № 59 от 8.01.2016 (ООО «Апельсин») на 4 л.;
- 10) Копия договора поставки № 1248 от 01.04.2016 (ООО «Алкозай-Ярославль») на 9 л.;
- 11) Копия договора поставки б/н от 25.11.2016 (ООО «Долголетие») на 4 л.;

12) Копия договора купли-продажи № 1149 от 01.01.2016 (ООО «Союз») на 1 л.;

13) Копия договора поставки б/н от 01.01.2016 (ООО «Сказка») на 3 л.;

14) Копия договора поставки № 25 от 29.01.2016 (ООО «Бабаевские традиции») на 6 л.;

15) Копия договора поставки № 31 от 29.03.2016 (ООО «Рыбоводный завод Ярославский») на 8 л.;

16) Договор поставки с ООО «Негоциант» был подписан и отправлен 16.12.2015г, экземпляр не вернулся;

17) Договор поставки с ООО «Стандарт» был подписан и отправлен 27.01.2016, экземпляр не вернулся.

Дополнительных ходатайств о продлении срока представления сведений от ООО «ТД «Виномания» в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области не поступало.

28.04.2017 Ярославским УФАС России был составлен акт проверки № 15, в соответствии с которым инспекцией Ярославского УФАС России установлено следующее:

Анализ договоров, заключенных Обществом с поставщиками в 2016, 2017 годах, позволил установить наличие размера вознаграждения, превышающего 5% или отсутствие указания на то, что при расчете указанного совокупного размера, не учитывается сумма налога на добавленную стоимость, предъявляемая к оплате, а в отношении подакцизных продовольственных товаров не учитывается также сумма акциза, исчисленная в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах.

1. Согласно п. 1 подписанного ООО «Апельсин» и ООО «ТД «Виномания» дополнительному соглашению № 1 к договору поставки № 59 от 18.01.2016 при приобретении Покупателем в течение одного квартала продукции Продавец выплачивает Покупателю денежную премию (бонус), которая составляет 6 % от стоимости приобретенного за указанный период товара.

2. Пунктом 2 дополнительного соглашения № 1 к договору от 12.07.2016 № БЛС-127/16, подписанного ООО «Балтийская Логистика Ярославль» и ООО «ТД «Виномания», установлено, что поставщик обязуется ежемесячно выплачивать Покупателю премию (вознаграждение) в размере 4 % от стоимости (без НДС) Товара (пиво фасованное), закупленного Покупателем по Договору в случае если Товар в указанном месяце был закуплен в количестве не менее 5 (пяти) декалитров. Премия (вознаграждение) НДС не облагается.

В соответствии со статьей 181 Налогового Кодекса Российской Федерации «пиво» является подакцизным товаром, в связи с чем, при расчете указанного совокупного размера не должна учитываться сумма акциза, о чем должно быть указано в дополнительном соглашении.

3. Согласно п. 1 подписанного ООО «Торговый Дом Метелица Плюс» и ООО «ТД «Виномания» дополнительного соглашения № 1 от 11.01.2016 к договору поставки №

356-16 от 11.01.2016 пункт 2.6 договора необходимо дополнить следующим содержанием: «при условии ежемесячного приобретения покупателем товара на сумму более 1000000 рублей, Продавец предоставляет Покупателю скидку к первоначальной цене Товара (в соответствии со Спецификацией, которая составляется Поставщиком и является неотъемлемой частью данного Дополнительного соглашения) на весь период срока действия Спецификации. Скидка предоставляется однократно по итогам каждого календарного месяца путем составления корректировочного счета-фактуры и уменьшения дебиторской задолженности Покупателя перед Продавцом».

Таким образом, в дополнительном соглашении № 1 от 11.01.2016 к договору поставки № 356-16 от 11.01.2016 отсутствует установленный размер скидки.

Согласно части 10 статьи 9 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" в договоре поставки продовольственных товаров не допускается установление запрета на перемену лиц в обязательстве по такому договору путем уступки требования, а также ответственности за несоблюдение указанного запрета сторонами такого договора. Исполнение (реализация) указанного договора в соответствующей части не допускается.

1. Пунктом 9.1 Договора № б/н от 05.02.2016 заключенного между ООО «Жива» и ООО «ТД «Виномания» установлено, что ни одна из сторон не вправе передавать свои права по настоящему договору третьей стороне без письменного согласия другой стороны.

2. Пунктом 10.8 Договора № б/н от 01.01.2016 заключенного между ООО «Сказка» и ООО «ТД «Виномания» установлено, что ни одна из сторон не вправе передавать свои права по настоящему договору третьей стороне без письменного согласия другой стороны.

3. Пунктом 9.1 Договора № 2 от 01.02.2016 заключенного между ООО «Альбатрос» и ООО «ТД «Виномания» установлено, что ни одна из сторон не вправе передавать свои права по настоящему договору третьей стороне без письменного согласия другой стороны.

В связи с изложенным, инспекция Ярославского УФАС России пришла к выводу, что при заключении договоров поставки ООО «ТД «Виномания» с поставщиками продовольственных товаров имеются признаки нарушения части 4 и 10 статьи 9 Закона о торговле.

05.06.2017 в Ярославское УФАС России поступили возражения ООО «ТД «Виномания» на акт проверки № 15 от 28.04.2017, в которых Общество сообщило следующее:

1. Данным актом проверки УФАС установлено, что согласно пункту 1 Акта проверки между ООО «Апельсин» и ООО «Виномания» заключено дополнительное соглашение № 1 к договору поставки № 59 от 18.01.2016 при приобретении Покупателем в течение одного квартала продукции Продавец выплачивает Покупателю денежную премию (бонус), которая составляет 6% от стоимости

приобретенного за указанный период товаров, что превышает установленный ФЗ о торговле 5 % размер вознаграждения.

Однако указанный договор поставки № 59 от 18.01.2016 расторгнут 31 декабря 2016 года, фактически последние поставки продукции осуществлялись 4-5 августа 2016 года, то есть до вступления Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» в законную силу.

2. Данным актом проверки УФАС установлено, что пунктом 2 дополнительного соглашения к договору поставки от 12.07.2016 № БЛС-127/16, подписанного между ООО «Балтийская логистика Ярославль» и ООО «Торговый дом «Виномания», не указано, что при расчетах не должна указываться сумма акцизов, так как пиво является подакцизным товаром.

К договору поставки № БЛС-127/16 от 12.07.2016, подписанному ООО «Балтийская Логистика Ярославль» и ООО «Торговый Дом «Виномания», заключено дополнительное соглашение от 01.01.2017 года, согласно которому в пункте 3 премия устанавливается в процентном соотношении от общей стоимости Товара (без НДС и Акциза), приобретенных Покупателем в отчетном периоде товаров (без НДС и акциза), но не более 5% (пяти процентов), что соответствует требованиям Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»

3. По вопросу соблюдения требований Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» относительно условий договора поставки, заключенного между ООО «Торговый Дом «Метелица плюс» и ООО «Торговый Дом «Виномания» сообщаем, что сторонами заключено Дополнительное соглашение № 2 к Договору поставки № 356-16 от 31.12.2016 согласно которому пункт 2.6 Договора изложен в новой редакции с условиями, соответствующими требованиям Федерального законодательства.

По вопросу условий, противоречащих части 10 статьи 9 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» сообщаем, что пункт 9.1 Договора поставки № б/н от 05.02.2016, заключенного между ООО «Жива» и ООО «Торговый Дом «Виномания», пункт 10.8 Договора № б/н от 01.01.2016 – между ООО «Сказка» и ООО «Торговый Дом Виномания», пункт 9.2 Договора № 2 от 01.01.2016 – между ООО «Альбатрос» и ООО «Торговый Дом Виномания» в силу закона признаются утратившими силу с 01.01.2017 года (ст. 3 Федерального закона от 03.07.2016 № 273-ФЗ) на основании дополнительных соглашений о признании данных пунктов в договорах поставки утратившими силу, которые ООО «Торговый Дом «Виномания» приложило к данному возражению.

Таким образом, ООО «ТД «Виномания» письмом от 20.02.2017 № 2 не представило документы и информацию по требованию Ярославского УФАС России от 16.02.2017 исх. № 1445/03-04 в полном объеме, а именно Обществом в установленный срок не были представлены копии дополнительного соглашения № 2 к договору поставки № БЛС-127/16 от 12.07.2016, заключенного с ООО «Балтийская Логистика Ярославль»; дополнительное соглашение № 2 к договору поставки товара № 356-16 от 11.01.2016 заключенного с ООО «Торговый Дом «Метелица плюс»; дополнительное

соглашение к договору поставки № б/н от 01.01.2016, заключенного с ООО «Сказка»; дополнительное соглашение к договору поставки № б/н от 05.02.2016, заключенного с ООО «Жива».

На составление протокола ООО «ТД «Виномания» представило письменные пояснения в которых сообщило следующее.

ООО «ТД «Виномания» несвоевременно представило документы по уважительной причине. Дополнительные соглашения с ООО «Балтийская логистика Ярославль» от 01.01.2017 года, ООО ТД «Метелица плюс» от 31.12.2016 года, ООО «Сказка», ООО «Жива» и ООО «Альбатрос» были изготовлены в конце 2016 года, подписаны со стороны ООО «ТД «Виномания» и в двух экземплярах направлены контрагентам для подписания данных соглашений с их стороны. На момент проверки ООО «ТД «Виномания», которая состоялась в начале 2017 года, указанные соглашения еще находились у контрагентов, о чем сотрудники УФАС по ЯО были предупреждены. В Адрес ООО ТД «Виномания» вторые экземпляры дополнительных соглашений, подписанные контрагентами, вернулись только после проверки. Таким образом, Общество не имело возможности предоставить их раньше.

В ответ на требование УФАС от 16.02.2017 года № 1445/03-04 ООО ТД «Виномания» письмом №2 от 20.02.2017 года были представлены договоры с ООО «Балтийская логистика Ярославль», ООО ТД «Метелица плюс», ООО «Сказка» и ООО «Жива». Были представлены только договоры, так как дополнительное соглашение с ООО «Балтийская логистика Ярославль» было возвращено контрагентом в адрес Общества только 13.03.2017, дополнительное соглашение с ООО «Жива» - 27.02.2017 года, ООО «Сказка» - 12.04.2017 года, ООО «ТД «Метелица плюс» - 21.03.2017 года. Таким образом, указанные дополнительные соглашения поступили в ООО ТД «Виномания» после ответа на запрос УФАС. Однако дополнительные соглашения не были представлены позже, так как УФАС больше не запрашивало документы по договорам с указанными контрагентами, что подтверждается требованием Ярославского УФАС России исх. № 2524/03-04 от 17.03.2017, которым запрашиваются все договоры на поставку продовольственных товаров, кроме представленных ранее, в том числе кроме договоров, заключенных с ООО «Балтийская логистика Ярославль», ООО ТД «Метелица плюс», ООО «Сказка» и ООО «Жива». В ответ на указанное требование ООО ТД «Виномания» письмом от 31.03.2017 № 14 представило договор с ООО «Альбатрос», дополнительное соглашение не было представлено в связи с его поздним получением от контрагента.

Вместе с тем, ООО ТД «Виномания» сообщило, что административное наказание не соответствует размеру нарушенных обязательств и степени вины. Ранее ООО ТД «Виномания» ни разу не привлекалось к административной ответственности и ответственным лицом за предоставление информации является директор Общества, который вовремя не проконтролировал возврат вторых экземпляров дополнительных соглашений, что привело к сложившейся ситуации.

Довод ООО ТД «Виномания» должностным лицом Ярославского УФАС России М.И. Матяшевской отклоняются в виду следующего.

У ООО ТД «Виномания» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были

приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. В частности, направление ООО «ТД «Виномания» дополнительных соглашений к договорам поставки о признании отдельных пунктов договоров поставки, утративших силу в виду их противоречия Закону торговле, свидетельствует о том, что Общество располагало сведениями о наличии дополнительных соглашений, подписанных со стороны ООО «ТД «Виномания». Кроме того, фактически Общество подтвердило, что исполнение договоров поставки осуществляется в соответствии с условиями дополнительных соглашений, что также свидетельствует о наличии дополнительных соглашений, которые должны были быть своевременно представлены Ярославское УФАС России.

В соответствии с частью 1 статьи 25 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26 июля 2006 года коммерческие организации и некоммерческие организации (их должностные лица), федеральные органы исполнительной власти (их должностные лица), органы государственной власти субъектов Российской Федерации (их должностные лица), органы местного самоуправления (их должностные лица), иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации (их должностные лица), а также государственные внебюджетные фонды (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), включая акты, договоры, справки, деловую корреспонденцию, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой записи или в форме записи на электронных носителях.

В соответствии с частью 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 юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ у ООО «ТД «Виномания» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

На основании вышеизложенного должностное лицо Ярославского УФАС России приходит к выводу о совершении ООО «ТД «Виномания» виновного деяния, образующего состав административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 19.8 КоАП, выразившемся в несвоевременном представлении в Ярославское УФАС России сведений, запрашиваемых требованием о

предоставлении документов (информации) от 16.02.2017 исх. № 1445/03-04.

Место совершения административного правонарушения - Ярославская область, г. Ярославль, административное правонарушение совершено в 2017 году.

При назначении административного наказания юридическому лицу – ООО «ТД «Виномания» учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица. Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих ответственность, не установлено.

Руководствуясь статьей 4.1, 19.5, 23.48 пунктом 1 части 1 статьи 29.9 КоАП РФ, заместитель руководителя Ярославского УФАС России М.И. Матяшевская,

п о с т а н о в и л:

привлечь общество с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Виномания», ИНН 7603063003, ОГРН 1157627027557, к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ, выразившегося в несвоевременном представлении сведений, запрашиваемых требованием о предоставлении документов (информации) от 16.02.2017 исх. № 1445/03-04, в виде административного штрафа в размере 50 000,00 рублей (пятьдесят тысяч рублей 00 копеек).

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.

Штраф за нарушение антимонопольного законодательства должен быть перечислен в доход федерального бюджета по коду 161 1 16 020 10 01 6000 140

Получатель: ИНН 7604009440 КПП 760401001

ОКТМО 78 701 000

УФК МФ РФ по Ярославской области

Банк получателя: Отделение Ярославль г. Ярославль

БИК 047888001

р/сч 40101810700000010010

Идентификатор начисления 16160111000001001030

в полях 104, 105 платежного документа необходимо указать код бюджетной классификации и ОКТМО.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа

подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 8 (4852) 32-93-71).

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

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение 2-х лет со дня его вступления в законную силу.

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 арбитражный 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.

Заместитель руководителя

Ярославского УФАС России М.И. Матяшевская