



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО СВЕРДЛОВСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания в виде предупреждения
по делу № 47 об административном правонарушении
(ч. 1 ст. 14.41 КоАП РФ)

Резолютивная часть объявлена: 16.08.2017

Изготовлено в полном объеме: 21.08.2017

21 августа 2017 года

г. Екатеринбург

Заместитель руководителя Свердловского УФАС России <.....>, рассмотрев на основании ст. 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) и в порядке ст. 29.7 КоАП РФ протокол от 03.11.2016 и иные материалы дела в отношении общества с ограниченной ответственностью «Барс» (Крестинского ул., д. 59/1, супермаркет «Яблоко», г. Екатеринбург, Свердловская обл., 620073, ИНН: 6679001380, ОГРН: 1116679001999, КПП: 667901001, дата регистрации: 05.10.2011, далее – ООО «Барс», Общество),

УСТАНОВИЛ:

Поводом к возбуждению дела согласно п. 1 ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ является непосредственное обнаружение должностными лицами Свердловского УФАС России достаточных данных, указывающих на наличие событий административных правонарушений.

Дело возбуждено 03.11.2016 путем составления в соответствии с п. 3 ч. 4 ст. 28.1 КоАП РФ специалистом-экспертом отдела ограничения монополистической деятельности Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области <.....> протокола об административном правонарушении в отсутствие законного представителя ООО «Барс», извещенного в порядке ст. 25.15 КоАП РФ по адресу местонахождения общества (<.....>) о времени и месте составления протокола (исх. № 13511 от 19.10.2016), что подтверждается почтовым уведомлением о вручении от 24.10.2016 ФГУП «Почта России», но с участием допущенной в качестве защитника по доверенности <.....> от 27.06.2016 <.....> (далее – <.....>, защитник общества).

Определением от 03.11.2016 назначены время и место рассмотрения дела на 17.11.2016 в 16 часов 15 минут по адресу: 620014, г. Екатеринбург, ул. Московская, 11, 3 этаж, каб. 314 (зал заседаний), с отложениями на 26.01.2017, 15.05.2017, 22.06.2017 и на 16.08.2017, когда была объявлена резолютивная часть постановления.

Дело в соответствии с ч. 3 ст. 25.4 КоАП РФ рассмотрено 16.08.2016 в отсутствие законного представителя юридического лица, извещенного в порядке ст. 25.15 КоАП РФ о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается почтовым уведомлением о

вручении от 10.07.2017 ФГУП «Почта России» определения от 22.06.2017 об отложении рассмотрения дела № 47 об административном правонарушении (ч. 1 ст. 14.41 КоАП РФ) и истребовании сведений (исх. № 10012 от 03.07.2017) по адресу местонахождения общества (<.....>), но с участием допущенной в качестве защитника по доверенности <.....> от 17.01.2017 <.....>, которая сочла возможным рассмотреть дело только с её участием.

Отводов заявлено не было, обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения дела данным должностным лицом (ст. 29.2 КоАП РФ) и участия в производстве по делу участвующих в нём лиц (ст. 25.12 КоАП РФ), не выявлено.

Ходатайств (ст. 24.4 КоАП РФ) не заявлено.

Оценив в порядке ст. 26.11 КоАП РФ имеющиеся в деле доказательства, должностное лицо, рассматривающее дело, пришло к следующим выводам относительно подлежащих (ст. 26.1 КоАП РФ) выяснению обстоятельств.

1. События предусмотренные ч. 1 ст. 14.41 КоАП РФ административных правонарушений проявляются в непредставлении хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность посредством организации торговой сети, запрашиваемой контрагентом информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров, о существенных условиях такого договора.

Так, 13.10.2016 специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области в составе:

<.....> – начальника отдела контроля за экономической концентрацией, информационно-аналитического обеспечения и взаимодействия с органами власти;

<.....> – главного специалиста-эксперта отдела контроля за экономической концентрацией, информационно-аналитического обеспечения и взаимодействия с органами власти;

<.....> – специалиста-эксперта отдела контроля за экономической концентрацией, информационно-аналитического обеспечения и взаимодействия с органами власти;

была проанализирована информация, размещенная на сайте торговой сети «Яблоко» (<http://www.tc-apple.ru>), осуществляющей торговую деятельность на территории Свердловской области через ООО «Барс» (ИНН 6679001380), на соответствие требованиям ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговле), и составлен акт осмотра сайта от 13.10.2016.

Согласно акту осмотра сайта от 13.10.2016 специалистами Управления установлен факт отсутствия информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора путем размещения соответствующей информации на сайте торговой сети «Яблоко» (<http://www.tc-apple.ru>) в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (далее – сеть «Интернет»), предусмотренной ч. 1 ст. 9 Закона о торговле.

Согласно ч. 1 ст. 9 Закона о торговле хозяйствующий субъект, осуществляющий торговую деятельность посредством организации торговой сети, обязан обеспечивать хозяйствующему субъекту, осуществляющему поставки продовольственных товаров, 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 сети «Интернет» (в редакции Закона о торговле с изменениями, внесенными Федеральным законом от 03.07.2016 № 273-ФЗ, которые вступили в силу 15.07.2016 по истечении 10 дней после дня официального опубликования на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> – 04.07.2016).

Из письма ФАС России от 22.07.2016 № АК/50406/16 «О внесении изменений в Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» следует, что в новой редакции указанных положений предусмотрено предоставление доступа к информации о порядке отбора контрагентов и о существенных условиях договоров поставки только путем размещения информации на сайте хозяйствующего субъекта в сети Интернет. Из указанных положений исключена альтернативная возможность предоставления такой информации в виде ответа безвозмездно в четырнадцатидневный срок со дня получения соответствующего запроса.

Согласно ст. 2 Закона о торговле торговая сеть - 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 (п. 8).

Согласно ст. 2 Федерального закона от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (далее – Закон об информации) сайт в сети «Интернет» - совокупность программ для электронных вычислительных машин и иной информации, содержащейся в информационной системе, доступ к которой обеспечивается посредством сети «Интернет» по доменным именам и (или) по сетевым адресам, позволяющим идентифицировать сайты в сети «Интернет» (п. 13);

- доменное имя - обозначение символами, предназначенное для адресации сайтов в сети «Интернет» в целях обеспечения доступа к информации, размещенной в сети «Интернет» (п. 15);

- сетевой адрес - идентификатор в сети передачи данных, определяющий при оказании телематических услуг связи абонентский терминал или иные средства связи, входящие в информационную систему (п. 16);

- владелец сайта в сети «Интернет» - лицо, самостоятельно и по своему усмотрению определяющее порядок использования сайта в сети «Интернет», в том числе порядок размещения информации на таком сайте (п. 17).

Согласно ст. 2 Закона о торговле продовольственные товары - продукты в натуральном или переработанном виде, находящиеся в обороте и употребляемые человеком в пищу (в том числе продукты детского питания, продукты диетического питания), бутилированная питьевая вода, алкогольная продукция, пиво и напитки, изготавливаемые на его основе, безалкогольные напитки, жевательная резинка, пищевые добавки и биологически активные добавки (п. 9).

Согласно ст. 2 Закона о торговле услуги по продвижению товаров - услуги, оказываемые хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, в целях продвижения продовольственных товаров, в том числе путем рекламирования продовольственных товаров, осуществления их специальной выкладки, исследования потребительского спроса, подготовки отчетности, содержащей информацию о таких товарах, либо осуществления иной деятельности, направленной на продвижение продовольственных товаров (п. 10).

Согласно ст. 432 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно ст. 454 ГК РФ к отдельным видам договора купли-продажи (розничная купля-продажа, поставка товаров, поставка товаров для государственных нужд,

контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия) положения, предусмотренные названным параграфом, применяются, если иное не предусмотрено правилами ГК РФ об этих видах договоров (п. 5).

Вместе с тем в ст. 432 ГК РФ указано, что условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара (п. 3).

Согласно ст. 465 ГК РФ количество товара, подлежащего передаче покупателю, предусматривается договором купли-продажи в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении. Условие о количестве товара может быть согласовано путем установления в договоре порядка его определения (п. 1).

Согласно ст. 465 ГК РФ если договор купли-продажи не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор не считается заключенным (п. 2).

Согласно ст. 429.1 ГК РФ по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором (п. 1).

Согласно ст. 447 ГК РФ договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги (п. 1).

Согласно ст. 447 ГК РФ торги (в том числе электронные) проводятся в форме аукциона, конкурса или в иной форме, предусмотренной законом (п. 4).

Согласно ст. 448 ГК РФ если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть опубликовано организатором не позднее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене (п. 2).

Местом совершения административного правонарушения является место совершения противоправного действия независимо от места наступления его последствий, а если такое деяние носит длящийся характер, - место окончания противоправной деятельности, ее пресечения; если правонарушение совершено в форме бездействия, то местом его совершения следует считать место, где должно было быть совершено действие, выполнена возложенная на лицо обязанность (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»).

Согласно имеющимся в деле доказательствам установлено, что ООО «Барс» были внесены изменения в информацию на сайте www.tc-apple.ru, а именно:

- в период с 21 по 25 ноября 2016 года в раздел «Поставщикам», в который были добавлены разделы: «Условия отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров», «Порядок проведения отбора». В тот же период Спецификация – Приложение к договору поставки была размещена в качестве отдельной от договора поставки ссылки (до 21 ноября 2016 спецификация открывалась в составе ссылки на договор поставки в виде единого документа);

- 15.05.2017 добавлена ссылка на существенные условия для заключения договора поставки, в качестве которых указано наименование (сахар мешок 50 кг, сахар фасованный) и количество (10 и 20 тонн в неделю).

Таким образом, имеет место наличие событий административных правонарушений, совершаемых по месту нахождения ООО «Барс», а именно:

- с 15.07.2016 по 25.11.2016, выразившегося в непредставлении ООО «Барс» на своем сайте информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров;

- с 15.07.2016 по 15.05.2017, выразившегося в непредставлении ООО «Барс» на своем сайте информации о существенных условиях договора поставки продовольственных товаров.

Защитник ООО «Барс» не признала наличие событий административных правонарушений.

2. Юридическое лицо согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ подлежит административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части КоАП РФ, а за совершение предусмотренных ч. 1 ст. 14.41 КоАП РФ административных правонарушений установлена административная ответственность юридических лиц.

Причастность ООО «Барс» к совершению противоправного действия (бездействия) проявляется в его обязанности, предусмотренной ч. 1 ст. 9 Закона о торговле, обеспечивать хозяйствующему субъекту, осуществляющему поставки продовольственных товаров, 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».

3. Согласно ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического и юридического лица, за которое названным Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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 названным Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Согласно п. 16.1 Постановлению Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 11 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» понятие вины юридических лиц раскрывается в ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ.

При этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (ст. 2.2 КоАП РФ) не выделяет.

Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Обстоятельства, указанные в ч. 1 или ч. 2 ст. 2.2 КоАП РФ, применительно к юридическим лицам установлению не подлежат.

Таким образом, у ООО «Барс» имелась возможность для соблюдения требований антимонопольного законодательства, но обществом не было предпринято всех зависящих от него мер по его соблюдению.

Защитник ООО «Барс» вину в совершении административного правонарушения не признал.

4. Обстоятельством, смягчающим административную ответственность в соответствии с ч. 2, ч. 3 ст. 4.2 КоАП РФ, является совершение ООО «Барс» указанного правонарушения впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не выявлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

5. Ущерб, причиненный административным правонарушением, не выявлен.

6. Обстоятельств, исключających производство по делу об административном правонарушении (ст. 24.5 КоАП РФ), не выявлено. Срок давности привлечения к административной ответственности за нарушение законодательства об основах государственного регулирования торговой деятельности составляет 1 год со дня совершения административного правонарушения.

7. Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, выявлены и отражены во вносимом ООО «Барс» представлении.

За совершение юридическим лицом предусмотренного ч. 1 ст. 14.41 КоАП РФ административного правонарушения установлено административное наказание в виде административного штрафа в размере от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно ч. 1 ст. 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 названного Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных ч. 2 ст. 3.4 названного Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 названной статьи.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

В соответствии со ст. 4.6 КоАП РФ, лицу, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

В п. 2 ч. 1 ст. 4.3 КоАП РФ содержится понятие повторного совершения однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со ст. 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения (то есть в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания).

Согласно ч. 1 ст. 4.1 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» сведения о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях, отвечающих условиям

отнесения к субъектам малого и среднего предпринимательства, вносятся в единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно сведениям из Единого государственного реестра субъектов малого и среднего предпринимательства, размещенного на официальном сайте ФНС России (<https://rmsp.nalog.ru/>), ООО «Барс» является субъектом малого предпринимательства в категории – «малое предприятие».

Согласно представленным в Управление сведениям ООО «Барс» (вх. № 01-13052 от 18.07.2017) Общество к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.41 КоАП РФ не привлекалось.

Вследствие совершения обществом правонарушений не выявлено причинение вреда и создание 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 имущественный ущерб.

На основании изложенного, руководствуясь ч. 1 ст. 4.1.1, ч. 1 ст. 14.41, ст. 23.48, п. 1 ч. 1 ст. 29.9, ст. 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Барс» (Крестинского ул., д. 59/1, супермаркет «Яблоко», г. Екатеринбург, Свердловская обл., 620073, ИНН: 6679001380, ОГРН: 1116679001999, КПП: 667901001, дата регистрации: 05.10.2011) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.41 КоАП РФ, и назначить ему в порядке замены административное наказание в виде предупреждения.

В соответствии со статьями 30.1-30.3, 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицами, указанными в статьях 25.1-25.5 КоАП РФ, в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Постановление (решение от _____ по жалобе, протесту) вступило в законную силу _____ (ст. 31.1 КоАП РФ).

Заместитель руководителя управления

<.....>