

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 08-44-195/2017

об административном правонарушении

24.

апреля 2017 г. г. Элиста

Я, заместитель руководителя Калмыцкого УФАС России Ностаева Наталья Вячеславовна, рассмотрев постановление заместителя прокурора города Элисты о возбуждении дела об административном правонарушении и материалы дела, возбужденного в отношении ИП Максимовой Л.В. проживающей по адресу: (данные изъяты...) по признакам административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.42 Кодекса РФ об административных правонарушениях, выразившихся в установлении хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, в договоре поставки продовольственных товаров запрета на перемену лиц в обязательстве по такому договору путем уступки требования

УСТАНОВИЛ:

Прокуратурой города Элисты совместно Калмыцким УФАС России проведена проверка в отношении ИП Максимовой Л.В.. ИП Максимова Л.В. осуществляет деятельность по розничной торговле продуктов питания посредством организации торговой сети на территории Республики Калмыкия в 18 торговых объектах в г. Элисте, с. Троицкое Целинного р-на, с. Малые Дербеты Малодербетовского р-на, с. Садовое Сарпинского р-на, пос. Большой Царын Октябрьского р-на, г. Городовиковск Городовиковского р-на, пос. Яшалта Яшалтинского р-на, пос. Яшкуль Яшкульского р-на, г. Лагань Лаганского р-на.

В соответствии с п. 8 ст. 2 Федерального закона от 28.12.2009 г. №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее Закон 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.

Проверкой охвачены 6 договоров поставки, заключенных с поставщиками продовольственных товаров, которые зарегистрированы и осуществляют деятельность на территории Республики Калмыкия:

В соответствии с частью 10 статьи 9 Закона о торговле 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.

Статье 382 Гражданского кодекса Российской Федерации право (требование), принадлежащее кредитору на основании обязательства, может быть передано им другому лицу по сделке (уступка требования) или перейти к другому лицу на основании закона.

Для перехода к другому лицу прав кредитора не требуется согласие должника, если иное не предусмотрено законом или договором.

Однако в нарушение указанных норм ИП Максимовой Л.В. в договорах с ООО «...» (от 05.01.2017 г. п. 8.4), ООО «...» (договор от 10.01.2016 г. п. 7.6), ООО «...» (договор от 01.01.2017 г. п. 5.4) включены условия о необходимости получения письменного согласия на перемену лиц в обязательстве по договору путем уступки требования

Согласно п. 8.4. договора поставки с ООО «...» от 05.01.2017 г. №... ни одна из сторон не вправе передать свои права и обязанности по настоящему договору третьим лицам без письменного согласия другой стороны. Настоящий договор вступил в силу с момента подписания и действует до 31 декабря 2017 г. (п. 6.1).

Аналогичные нарушения выявлены в договоре с ООО «...» от 01.01.2017 г.. В п. 5.4. договора указано, что права требования по настоящему договору могут быть переданы третьим лицам одной из сторон только с письменного согласия другой стороны.

Договор от 10.01.2016 г. с ООО «...» содержит условия: ни одна из сторон не имеет право передавать третьему лицу свои права и обязанности по настоящему договору без письменного согласия другой стороны (п. 7.6); настоящий договор вступает в силу с момента подписания и действует до 31 декабря 2016 г.. Договор автоматически продлевается на каждый следующий календарный год, если за 30 календарных дней до истечения срока действия настоящего договора ни одна из Сторон не заявит другой Стороне в письменной форме о намерении его расторгнуть (пп. 7.1-7.2).

В нарушении части 10 статьи 9 Закона о торговле ИП Максимовой Л.В. установлен запрет на перемену лиц в обязательстве по договорам поставки продовольственных товаров без письменного согласия другой стороны.

В соответствии с частью 4 статьи 14.42 Кодекса РФ об административных правонарушениях Установление хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, и (или) хозяйствующим субъектом, осуществляющим поставки продовольственных товаров, в договоре поставки продовольственных товаров [запрета](#) на перемену лиц в обязательстве по такому договору путем уступки требования, либо установление гражданско-правовой ответственности за несоблюдение указанного запрета сторонами договора, либо исполнение (реализация) такого договора в соответствующей части -

влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одного миллиона до пяти миллионов рублей

Место совершения административного правонарушения: по месту осуществления деятельности ИП Максимовой Л.В. – Республика Калмыкия,

Время совершения административного правонарушения – время заключения договора с ООО «...» 01.01.2017 г., с ООО «...» 01.01.2017 г., с ООО «...» 05.01.2017 г..

23.03.2017 г. в присутствии Максимовой Л.В. прокурором города Элисты было вынесено постановление о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении ИП Максимовой Л.В.

10.04.2017 г. делу был присвоен номер <...> -44-195/2017 и его рассмотрение было назначено к рассмотрению на 17.04.2017 г.

До рассмотрения в Калмыцкое УФАС России поступили договоры Максимовой Л.В. на поставку продовольственных товаров с ООО «...», ООО «...», ООО «...», согласно которым нарушения ч. 10 ст. 9 ФЗ о торговле устранены.

17.04.2017 г. в связи с неявкой Максимовой Л.В. и непредставлением документов и информации рассмотрение дела было отложено на 24.04.2017 г.

На рассмотрении дела 24.04.2017 г. ИП Максимовой Л.В. были представлены сведения о среднесписочной численности работников за 2016 г.; сведения о доходе полученном ИП Максимовой Л.В.; сведения о едином налоге на вмененный доход.

В силу ст. 23.48 Кодекса 1. Федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных [статьями 7.32.4, 9.15, частями 6 и 12 статьи 9.16, статьями 9.21, 14.3, частями 4 и 5 статьи 14.3.1, частью 1 статьи 14.9, статьей 14.9.1, частью 6 статьи 14.24, статьей 14.31 частью 1 статьи 14.31.2, статьями 14.32, 14.33, частями 1, 3 - 5 статьи 14.38, **статьями 14.40 - 14.42**, частями 2.1 - 2.7 статьи 19.5, \[статьей 19.8\]\(#\) \(в пределах своих полномочий\), \[статьей 19.31\]\(#\) настоящего Кодекса](#)

Согласно представленным копиям договоров в новой редакции, в договорах с ООО «...», ООО «...», ООО «...» условие о запрете на перемену лиц в обязательстве путем уступки требования исключено.

Указанные действия ИП Максимовой Л.В. являются смягчающими обстоятельствами в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 4.2 Кодекса.

Таким образом, ИП Максимова Л.В. заключившая договор от 01.01.2017 г. с ООО «...», договор №... от 05.01.2017 г. с ООО «...», продлившая срок действия договора с ООО «...», в которых содержатся условия о запрете на перемену лиц в обязательстве путем уступки требования признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 14.42 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Между тем, в соответствии с ч. 1, 3 ст. 4.1.1 Кодекса 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](#) настоящего Кодекса 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](#) настоящего Кодекса, (ч. 1)

В случае замены административного наказания в виде административного штрафа на предупреждение дополнительное административное наказание, предусмотренное соответствующей статьей [раздела II](#) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, не применяется (ч. 3).

В соответствии с ч. 1.1 ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 г. № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» (далее ФЗ 209) В целях отнесения хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей к субъектам малого и среднего предпринимательства должны выполняться следующие условия:

1) для хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств должно быть выполнено хотя бы одно из следующих требований:

а) суммарная доля участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов (за исключением суммарной доли участия, входящей в состав активов инвестиционных фондов) в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью не превышает двадцать пять процентов, а суммарная доля участия иностранных юридических лиц и (или) юридических лиц, не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, не превышает сорок девять процентов. Ограничение в отношении суммарной доли участия иностранных юридических лиц и (или) юридических лиц, не являющихся субъектами малого и среднего предпринимательства, не распространяется на общества с ограниченной ответственностью, соответствующие требованиям, указанным в [подпунктах "в" - "д"](#) настоящего пункта;

2) [среднесписочная](#) численность работников за предшествующий календарный год хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в [пункте 1](#) настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, индивидуальных предпринимателей не должна превышать следующие предельные значения среднесписочной численности работников для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства:

б) до ста человек для малых предприятий; среди малых предприятий выделяются микропредприятия - до пятнадцати человек;

3) доход хозяйственных обществ, хозяйственных партнерств, соответствующих одному из требований, указанных в [пункте 1](#) настоящей части, производственных кооперативов, потребительских кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств и индивидуальных предпринимателей, полученный от осуществления предпринимательской деятельности за предшествующий календарный год, который определяется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, суммируется по всем осуществляемым видам деятельности и применяется по всем налоговым режимам, не должен превышать

предельные значения, установленные Правительством Российской Федерации для каждой категории субъектов малого и среднего предпринимательства (120 млн. руб. для микропредприятий, 800 млн. руб. для субъектов малого предпринимательства, 2 млрд. руб. для субъектов среднего предпринимательства (Постановление Правительства РФ от 04.04.2016 г. № 265)).

У ИП Максимовой Л.В. среднесписочная численность работников равна 17 человек, доход по всем видам деятельности существенно ниже 120 млн. руб., следовательно ИП Максимова Л.В. является малым предприятием.

Ранее ИП Максимова Л.В. по статьи 14.42 Кодекса не привлекалась.

В связи с вышеизложенным, ИП Максимовой Л.В., являющейся субъектом малого предпринимательства, за впервые совершенное административное правонарушение по ч. 4 ст. 14.42 Кодекса, выявленное в ходе осуществления государственного контроля, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение.

Руководствуясь статьями 4.1.1, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ИП Максимову Л.В. заключившую договор от 01.01.2017 г. с ООО «...», договор №... от 05.01.2017 г. с ООО «...», продлившую срок действия договора с ООО «...», в которых содержатся условия о запрете на перемену лиц в обязательстве путем уступки требования, виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьей 14.42 КоАП РФ.

2. Заменить ИП Максимовой Л.В. административное наказание в виде административного штрафа за установление хозяйствующим субъектом, осуществляющим торговую деятельность, в договоре поставки продовольственных товаров запрета на перемену лиц в обязательстве по такому договору путем уступки требования на предупреждение.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и части 1 ст. 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела 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.

Н.В. Ностаева
