Дело № 5-39-292/2018

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

14 ноября 2018 года г.Евпатория, пр.Ленина, 51/50

Мировой судья судебного участка №39 Евпаторийского судебного района Республики Крым (городской округ Евпатория) Фролова Елена Александровна, рассмотрев дело об административном правонарушении, которое поступило из Межрегионального управления Росалкогольрегулирования по Южному федеральному округу о привлечении к административной ответственности

Общества с ограниченной ответственностью «Любимый город ЛТД», ОГРН ..., ИНН телефон, расположенного по адресу: адрес,

по ч. 4 ст. 15.12 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

27 марта 2018 года заместителем начальника отдела по контролю за производством и оборотом этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции по Республике Крым и г.Севастополю МРУ Росалкогольрегулирования по Южному федеральному адрес в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Любимый город ЛТД» составлен протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч.4 ст.15.12 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, согласно которому по месту нахождения обособленного подразделения, расположенного по адресу: ..., ООО «Любимый город ЛТД» в нарушение требований Федерального Закона от 22 ноября 1995 года №171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» осуществило оборот алкогольной продукции, маркированной поддельными федеральными специальными марками, при следующих обстоятельствах.

06.02.2018 ... в адрес Управления поступило письмо Министерства промышленной политики Республики Крым от 29.01.2018 №... по факту установления оборота алкогольной продукции (водка «ФИННОРД (FINNORD)» 0,5л, 40%, производства ООО «КРАТОС» (ИНН ...) маркированной поддельными ФСМ (заключение эксперта Экспертно-криминалистического центра МВД по Республике Крым от 22.01.2018 №...) в обособленном подразделении ООО «Рута» (ИНН ...). В отношении ООО «Рута» и должностного лица ООО «Рута» были составлены протоколы об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ч.4 ст. 15.12 КоАП РФ. При проведении административного расследования ООО «Рута» были представлены документы, подтверждающие закупку алкогольной продукции у ООО «Любимый город ЛТД» (ИНН ...).

В ходе проведения внеплановой документарной проверки, ООО «Любимый город ЛТД» были представлены документы, подтверждающие оборот указанной алкогольной продукции, а именно - водки ФИННОРД (FINNORD)» 0,5л, 40%, производства ООО «КРАТОС» (ИНН ...): товарно-транспортные накладные, товарные накладные, справки к ТТН раздел А, Б на закупку алкогольной продукции, удостоверение качества алкогольной продукции, декларация о соответствии, сертификат соответствия, реестр отгрузок алкогольной продукции с 31.08.2017 по 08.12.2017 года, товарно-транспортная накладная, товарная накладная, справки к ТТН раздел А, Б на поставку алкогольной продукции в адрес ООО «Рута», копия лицензии ООО «Торговая компания «ПИТЕР-АЛКО».

Была проведена проверка фиксации оборота вышеуказанной алкогольной продукции в системе ЕГАИС и отражения закупок/поставок в декларациях об объемах производства, оборота и (или) использования этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, об использовании производственных мощностей, представленных ООО «Любимый город ЛТД».

По результатам анализа представленных документов и сведений, содержащихся в электронных системах, был установлен факт закупки алкогольной продукции - водка «ФИННОРД (FINNORD)» 0,5л, крепостью 40%, производства ООО «КРАТОС» (ИНН ...), осуществленной ООО «ЛЮБИМЫЙ ГОРОД ЛТД» у ООО «Торговая компания «ПИТЕР-АЛКО» (ИНН ...) согласно товарно-транспортных накладных: №... от 31.08.2017 года в количестве 19 500 бут. (975 дал); № ... от 16.11.2017 года в количестве 19 500 бут. (975 дал).

Информация о закупке вышеуказанной алкогольной продукции отражена организацией в декларации об объеме закупки этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (приложение №7) за 3 и 4 кварталы 2017 года соответственно. Информация о закупке по данным ТТН зафиксирована в системе ЕГАИС 08.09.2017 года и 22.11.2017 года в полном объеме.

Согласно реестру отгрузок алкогольной продукции, представленного ООО «Любимый город ЛТД», данная продукция реализовывалась организацией различным организациям розничной торговли в период с 09.09.2017 года по 08.12.2017 года, в том числе ООО «РУТА». Общее количество реализованной алкогольной продукции по реестру - 39000 бутылок (1950 дал), в том числе 2744 бутылки (137,2 дал), изъятые 29.11.2017 года УЭБиПК УМВД России по Севастополю. В 3 квартале 2017 реализовано 4154 бутылки (207,7 дал) и списано 17 бутылок (0,85 дал). В 4 квартале 2017 года реализовано 32079 бутылки (1603,95 дал) и списано 2750 бутылок (137,5 дал).

В 3 квартале 2017 года по декларации об объеме поставки этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (приложение №6) и декларации объеме оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции приложение №5), представленными организацией, было реализовано 207,7 дал продукции (водка «ФИННОРД (FINNORD)» 0,5 л, крепостью 40%, производства ООО «КРАТОС») 72 организациям розничной торговли и списано на прочий расход 0,85 дал.

В 4 квартале 2017 года по декларации об объеме поставки этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (приложение №6) и декларации об объеме оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (приложение №5), представленными организацией, было реализовано 1898,5 дал продукции (водка«ФИННОРД (FINNORD)», 0,5л, 40%,производства ООО «КРАТОС») 93 организациям розничной торговли (в том числе возврат поставки 294,5 дал) и списано на прочий расход 137, 5 дал.

Сведения о поставке организацией алкогольной продукции (водка ФИННОРД (FINNORD)» 0,5л, 40%, производства ООО «КРАТОС») были зафиксированы в ЕГАИС.

Документами и сведениями ЕГАИС подтвержден факт, что ООО «Любимый город ЛТД» произвел поставку алкогольной продукции (водка «ФИННОРД (FINNORD)» 0,5л, 40%, производства ООО «КРАТОС») в адрес ООО «Рута» по ... от 24.11.2017 года в количестве 45 бутылок (2,25 дал). Отгрузка произведена с обособленного подразделения ООО «Любимый город ЛТД» КПП телефон, ... Данные о поставке в адрес ООО «Рута» отражены в декларации об объеме поставки этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (приложение №6) за 4 квартал 2017 года по ТТН №... от 24.11.2017 года в объеме 2,25 дал.

ООО «Рута» в декларации об объеме розничной продажи алкогольной (за исключением пива и пивных напитков, сидра, пуаре и медовухи) и спиртосодержащей продукции (приложение 11) за 4 квартал 2017 года отражена закупка алкогольной продукции (водка «ФИННОРД (FINNORD)» 0,5л, 40%, производства ООО «КРАТОС») по ТТН №... от 24.11.2017 года в объеме 2,25 дал.

В соответствии с заключением старшего эксперта Экспертно- криминалистического центра МВД по РК майора полиции фио № ... от 17.01.2018 года, изъятая у ООО «Рута» водка «ФИННОРД (FINNORD)» 0,5л, 40%, производства ООО «КРАТОС», поставленная ООО «Любимый город ЛТД» по ТТН №... от 24.11.2017 года , оклеена федеральными специальными марками с серийными номерами: ... телефон, ... телефон, ... телефон, изготовленными не на предприятии ФГУП (АО) «Гознак».

В суде представитель ООО «Любимый город ЛТД» - Процюк А.Н. просил прекратить производство по данному делу в связи с отсутствием состава административного правонарушения, мотивируя тем, что 24.11.2017 года ООО «Любимый город ЛТД» с обособленного подразделения, расположенного по адресу: ..., поставило ООО «Рута» водку «Финнорд» емкостью 0,5 л., крепостью 40%, производства ООО «Кратос», Липецкой области, партии розлива 01.08.2014 года, в количестве 45 бутылок. Данная поставка была осуществлена в рамках договора №..., заключенного между ООО «Любимый город ЛТД» и ООО «Рута» 10 мая 2015 года. При этом ООО «Любимый город ЛТД» приобрело вышеуказанную алкогольную продукцию в августе 2017 года на основании договора №... у ООО «Питер-Алко» г.Санкт-Петербург и при приеме партии алкогольной продукции визуально, согласно требованиям п.3.3 ст.12 Федерального закона №171-ФЗ от 22.11.1995 года убедилось в соответствии федеральных специальных марок образцам ФГУП (АО) «Гознак», применив маркер и систему «ЕГАИС», своевременно отчитавшись перед контролирующими органами о поступлении данной партии алкоголя, в том числе путем подачи декларации. Сомнений в подлинности ФСМ у должностных лиц ООО «Любимый город ЛТД» не возникло. Таким образом, общество приняло все зависящие от него меры по соблюдению п.3.3 ст.12 Федерального закона №171-ФЗ от 22.11.1995 года и не имело возможности соблюдения норм и правил иным путем.

Выслушав доводы представителя ООО «Любимый город ЛТД»- Процюка А.Н. изучив материалы дела об административном правонарушении, мировой судья пришел к следующим выводам.

В соответствии со ст. 24.1 КоАП РФ задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение об­стоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом.

Согласно ст. 26.1 КоАП РФ при разбирательстве по делу об административном правонару­шении выяснению подлежат обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, а именно: наличие события административного правонарушения; виновность лица в со­вершении административного правонарушения; иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

В соответствии с частью 4 статьи 15.12 КоАП РФ административным правонарушением признается нарушение оборота алкогольной продукции или табачных изделий без маркировки (или) нанесения информации, предусмотренной законодательством Российской Федерации в случае, если такая маркировка и (или) нанесение такой информации обязательны.

Нормы, регулирующие производство и оборот алкогольной продукции, закреплены Федеральным законом от 22.11.1995 №171-ФЗ "О государственном регулировании производства оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции" (далее по тексту – Федеральный закон N 171-ФЗ).

В силу п.16 ст.2 Федерального закона № 171-ФЗ, оборот - закупка (в том числе импорт), поставки (в том числе экспорт), хранение, перевозки и розничная продажа, на которые распространяется действие настоящего Федерального закона.

В соответствии с п.2 ст.12 Федерального закона №171-ФЗ алкогольная продукция, за исключением пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, подлежит обязательной маркировке в следующем порядке:алкогольная продукция, производимая на территории Российской Федерации, за исключением алкогольной продукции, поставляемой на экспорт, маркируется федеральными специальными марками. Указанные марки приобретаются в государственном органе, уполномоченном Правительством Российской Федерации.

Маркировка алкогольной продукции не предусмотренными настоящим Федеральным законом марками, не допускается.

Согласно п. 3 ст. 12 Федерального закона №171-ФЗ федеральная специальная марка и акцизная марка являются документами государственной отчетности, удостоверяющими законность (легальность) производства и (или) оборота на территории Российской Федерации алкогольной продукции, указанной в пункте 2 настоящей статьи, осуществление контроля за уплатой налогов, а также являются носителями информации единой государственной автоматизированной информационной системы и подтверждением фиксации информации о реализуемой на территории Российской Федерации алкогольной продукции в единой государственной автоматизированной информационной системе.

В силу п. 3.1 ст. 12 Федерального закона №171-ФЗ федеральная специальная марка и акцизная марка должны содержать двухмерный штриховой код (графическую информацию в кодированном виде), нанесенный организацией - изготовителем указанных марок и содержащий идентификатор единой государственной автоматизированной информационной системы в кодированном виде.

Идентификатор единой государственной автоматизированной информационной системы представляет собой уникальное сочетание букв и цифр, позволяющее идентифицировать федеральную специальную марку и акцизную марку, маркируемую ими алкогольную продукцию, а также иные сведения, зафиксированные в единой государственной автоматизированной информационной системе.

В соответствии с п.3.3 ст.12 Федерального закона № 171-ФЗ проверка подлинности федеральных специальных марок и акцизных марок осуществляется организациями - покупателями, имеющими соответствующую лицензию, визуально, а также с использованием доступа к информационным ресурсам уполномоченного Правительством Российской Федерации федерального органа исполнительной власти. Проверка подлинности федеральных специальных марок и акцизных марок осуществляется уполномоченными органами визуально, с использованием соответствующих приборов, а также с использованием доступа к информационным ресурсам уполномоченного Правительством Российской Федерации федерального органа исполнительной власти.

Пунктом 4 статьи 12 Федерального закона № 171-ФЗ определено, что требования к образцам федеральных специальных марок и акцизных марок устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Пунктом 6 статьи 12 Федерального закона № 171-ФЗ установлено, что за правильность нанесения и за подлинность федеральных специальных марок и акцизных марок несут ответственность собственники (владельцы) алкогольной продукции, осуществляющие ее производство, импорт, поставки, розничную продажу, в соответствии с "законодательством" Российской Федерации.

В соответствии со статьей 26 Федерального закона № 171-ФЗ, оборот алкогольной продукции без сертификатов соответствия или деклараций о соответствии, либо без маркировки в соответствии со статьей 12 Закона, либо с маркировкой поддельными марками, а также производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, информация о которых не зафиксирована в единой государственной автоматизированной информационной системе запрещен.

Пунктом 4 Постановления Правительства РФ от 21.12.2005 № 785 «О маркировке алкогольной продукции федеральными специальными марками» установлено, что изготовление федеральных специальных марок осуществляется федеральным государственным унитарным предприятием «Гознак» в соответствии с образцами, перечнем реквизитов и элементов защиты, утвержденными Федеральной службой по регулированию алкогольного рынка, по технологии, исключающей возможность их подделки и повторного использования, а также обеспечивающей возможность нанесения на них и считывания с них сведений о маркируемой ими алкогольной продукции с использованием технических средств единой информационной системы.

При этом в соответствии с ч.1 ст.2.2 КоАП РФ, административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно и-х допускало либо относилось к ним безразлично.

Как усматривается из материалов дела, Общество с ограниченной ответственностью «Любимый город ЛТД» зарегистрировано по адресу: ... и на основании лицензии №... от дата осуществляет закупку, хранение и поставку алкогольной продукции по адресу: адрес, литера О, помещение 2.

Из протокола об административном правонарушении №1... от дата следует, что дата в нежилом ..., расположенном по адресу: адрес, ..., наименование организации осуществлен оборот алкогольной продукции, маркированной федеральными специальными марками №..., изготовленными не на предприятии АО «Гознак».

В соответствии с заключением старшего эксперта Экспертно- криминалистического центра МВД по РК майора полиции фио № ... от 17.01.2018 года федеральные специальные марки с серийными номерами: ... телефон, ... телефон, ... телефон, наклеенные на бутылки с алкогольной продукцией «Finnord» изготовлены не на предприятии «Гознак». В федеральных специальных марках с серийными номерами ... телефон, ... телефон, ... телефон, изображения: штрих-кода и надписей, расположенных над, под штрих-кодом, и справа от него, серийного номера, выполнены способом термопереноса красящего вещества на печатающем устройстве, изображение двухмерного штрихового кода, расположенного в левой части марок, выполнено способом струйной печати, все остальные изображения выполнены способом плоской печати.

При этом выводов о возможности визуального определения подлинности данных федеральных специальных марок указанное заключение эксперта не содержит.

В соответствии с заключением эксперта ФБУ «Крымская лаборатория судебной экспертизы Министерства юстиции Российской Федерации» №... от 03.09.2018 года, проведенной на основании определения судьи Киевского районного суда г.Симферополя Республики Крым Цыкуренко А.С. от 09.08.2018 года, Федеральные специальные марки с номерами: ... телефон, ... телефон, ... телефон, расположенные на стеклянной таре объемом 0,5 л водки «Finnord» (дата розлива-01.08.2014), по своим характеристикам соответствуют федеральным специальным маркам, изготовляемым на предприятиях АО «Гознак». Федеральные специальные марки с номерами: ... телефон, ... телефон, ... телефон, расположенные на стеклянной таре объемом 0,5 л водки «Finnord» (дата розлива -01.08.2014), не содержат поддельных (фальсифицированных) элементов. Визуальное определение подлинности федеральных специальных марок с номерами: ... телефон, ... телефон, ... телефон, расположенных на стеклянной таре объемом 0,5 л. водки «Finnord» (дата розлива - 01.08.2014), невозможно.

Согласно сообщениям АО «Гознак» от 31.08.2018 года №... и №..., Федеральные специальные марки для маркировки алкогольной продукции №№... телефон, ... телефон и ... телефон изготовлены на Московской типографии Гознака – филиале АО «Гознак» и отгружены в адрес Межрегионального управления федеральной службы по регулированию алкогольного рынка по Центральному федеральному округу для ООО «Кратос» (товарная накладная от 01.04.2014 №...).

Как усматривается из протокола об административном правонарушении и иных материалов дела, информация о приобретении вышеуказанной алкогольной продукции ООО «Любимый город ЛТД» и ее поставке в адрес ООО «Рута» по ТТН №... от 24.11.2017 года зафиксирована в ЕГАИС.

При этом заключение экспертизы экспертно-аналитического отдела по Республике Крым и г. Севастополю МРУ Росалкогольрегулирования по Южному федеральному округу от 07.02.2018 №..., согласно которому представленные на исследование ФСМ №№ ... телефон, ... телефон, которыми оклеены две бутылки водки «ФИНОРД (FINNORD)» емкостью 0,5 л., крепостью 40%, дата розлива 01.08.2014 (КС), производитель ООО «Кратос», адрес, ... адрес, не соответствуют образцу ФСМ, изготовленному на предприятиях ФГУП (АО) «Гознак», то есть являются поддельными, мировым судьей не принимается во внимание, поскольку указанные ФСМ не являются предметом административного правонарушения по данному делу.

Квалификация административного правонарушения (проступка) предполагает наличие состава правонарушения. В структуру состава административного правонарушения входят следующие элементы: объект правонарушения, объективная сторона правонарушения, субъект правонарушения, субъективная сторона административного правонарушения. При отсутствии хотя бы одного из элементов состава административного правонарушения лицо не может быть привлечено к административной ответственности.

Согласно ч. 3 ст. 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в совершении административного правонарушения.

В соответствии с положениями ст. 26.2 КоАП РФ доказательствами по делу об административном правонарушении являются любые фактические данные, на основании которых устанавливается наличие или отсутствие события административного правонарушения, виновность лица, привлекаемого к административной ответственности, иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Эти данные устанавливаются протоколом об административном правонарушении, иными протоколами, предусмотренными настоящим Кодексом, объяснениями лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, показаниями свидетелей, заключением экспертов, иными документами, а также показаниями специальных технических средств, вещественных доказательств.

В соответствии со ст. 26.11 КоАП РФ, судья, осуществляющий производство по делу об административном правонарушении, оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Частью 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях определено, что юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В силу ч. 1 ст. 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

При этом в соответствии с ч.4 ст.1.5 КоАП РФ, неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Учитывая изложенное, а также, что ООО «Любимый город ЛТД» осуществляло оборот алкогольной продукции с сопроводительными документами, удостоверяющими легальность ее производства и оборота, а также сертификатами соответствия, с маркировкой в соответствии со статьей 12 Федерального закона №171-ФЗ от 22.11.1995 года, мировой судья считает, что факт оборота алкогольной продукции, маркированной поддельными ФСМ, не нашел своего подтверждения в ходе судебного рассмотрения дела и опровергается совокупностью собранных по делу доказательств, что свидетельствует об отсутствии в действиях ООО «Любимый город ЛТД» состава вменяемого ему административного правонарушения.

Согласно п.2 ч.1 ст.24.5 КоАП РФ, при отсутствии состава административного правонарушения производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению.

При таких обстоятельствах производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном ч. 4 статьи 15.12 КоАП РФ, в отношении ООО «Любимый город ЛТД» подлежит прекращению на основании пункта 2 части 1 статьи 24.5 названного Кодекса - в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Руководствуясь ст.ст. 24.5, 29.9, 29.10 КоАП РФ, мировой судья

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении, предусмотренном ч. 4 ст. 15.12 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Любимый город ЛТД» - прекратить на основании пункта 2 части 1 статьи 24.5 названного Кодекса - в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Постановление может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения его копии в порядке, предусмотренном ст.ст. 30.1, 30.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Мотивированное постановление составлено 16 ноября 2018 года.

Мировой судья Е.А.Фролова