



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ПРИМОРСКОГО КРАЯ

690091, г. Владивосток, ул. Светланская, 54

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Владивосток

Дело № А51-25062/2012

04 декабря 2012 года

Резолютивная часть решения объявлена 27 ноября 2012 года .

Полный текст решения изготовлен 04 декабря 2012 года.

Арбитражный суд Приморского края в составе судьи Н.В. Колтуновой при ведении протокола секретарем судебного заседания Н.В. Вавило, рассмотрев в судебном заседании дело по заявлению Департамента лицензирования и торговли ПК (ИНН 2540150131, ОГРН 1082540010959) к ООО Вероника (ИНН 2524003718, ОГРН 1022501025546, дата государственной регистрации в качестве юридического лица 28.11.1995) о привлечении к административной ответственности при участии:

от заявителя - Пянова Т.Л., довер. от 27.03.2012 №61-01/Д03, Воробьева И.В. довер. от 12.03.2012 №61-01/Д04

установил: Департамент лицензирования и торговли ПК (далее - департамент; административный орган) обратился в Арбитражный суд Приморского края с заявлением о привлечении общества с ограниченной ответственностью "Вероника" (далее - общество) к административной ответственности по [части 2 статьи 14.16](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

По мнению заявителя, поддержанному его представителем в судебном заседании, реализация алкогольной продукции без надлежаще оформленных товарно-транспортных документов, подтверждающих легальность ее производства и оборота, в частности товарно-транспортных накладных, свидетельствует о наличии в действиях общества указанного выше состава административного правонарушения.

ООО "Валентина" в отзыве возражает против доводов, изложенных в заявлении, и просит отказать в его удовлетворении.

В порядке статьи 163 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в судебном заседании 26.11.2012 объявлялся перерыв до 11 часов 45 минут 27.11.2012. Об объявлении перерыва лица, участвующие в деле уведомлены в соответствии с Информационным Письмом Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 113 от 19.09.2006 «О применении статьи 163 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» путем размещения на официальном сайте суда информации о времени и месте продолжения судебного заседания.

После перерыва судебное заседание продолжено с участием представителя заявителя Воробьевой И.В. довер. от 12.03.2012 №61-01/Д04

Ответчик, извещенный надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, в заседание не явился, поскольку суд не усматривает препятствий для проведения судебного заседания, то оно проводится в отсутствие указанного лица в соответствии с пунктом 3 статьи 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Как видно из материалов дела, ООО «Вероника» осуществляет деятельность по розничной продаже алкогольной продукции в закусочной, расположенной по адресу: Приморский край. Партизанский район, с. Новолитовск, ул. Черняховского, 20, в магазине по лицензии ПК №

0056081 (рег. № 11082а от 19.11.2008), выданной департаментом лицензирования и торговли Приморского края.

08.10.2012 на основании Приказа от 01.10.2012 №239 специалистами департамента проведена проверка деятельности ООО " Вероника " по вопросу соблюдения Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" (далее - Федеральный закон N 171-ФЗ) в магазине, принадлежащем обществу и расположенном по адресу: Приморский край. Партизанский район, с. Новолитовск, ул. Черняховского, 20.

В ходе проверки выявлен факт реализации алкогольной продукции без надлежаще оформленных товарно-транспортных документов, подтверждающих легальность ее производства и оборота, а именно:

- водка «Мягков серебряная», - 0,25л., дата розлива 18.04.2012, производитель ОАО «Уссурийский бальзам», крепость 40% , в количестве 6 бутылок по цене 125 руб. - в разделе «Б» справки к ТТН не указан адрес поставки, в адресе местонахождения организации покупателя не указано муниципальное образование (Партизанский район);
- настойка горькая «Украинская с перцем», 0,5 л., дата розлива 07.09.2012, производитель ОАО «Уссурийский бальзам», крепость 40%, в количестве 3 бутылки, по цене 185 рублей - в разделе «Б» справки к ТТН не указан адрес поставки, в адресе местонахождения организации-покупателя не указано муниципальное образование -Партизанский район, не указана должность уполномоченного лица покупателя;
- водка особая «Зеленая марка спецзаказ» 0,25 л., дата розлива 10.11.2011, производитель ОАО «Сибирский ЛВЗ»; крепостью 40%, в количестве 2 бутылок по цене 121 руб.;
- водка «Пшеничный дар классическая», 0,5 л., дата розлива 08.02.2012, производитель ОАО «Росспиртпром», крепость 40% в количестве 6

бутылок по цене 210 руб. - в разделах «Б» справок к ТТН не указана должность уполномоченного лица покупателя.

Указанные обстоятельства по мнению департамента свидетельствует о нарушении [пунктов 1, 2 статьи 10.2](#), [пункта 1 статьи 26](#) Федерального закона N 171-ФЗ; [пункта 139](#) Правил продажи отдельных видов товаров, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 19.01.1998.

По результатам проверки составлен акт от 08.10.2012 № 104 и протокол от 08.10.2012 №37ар об административном правонарушении, в котором действия общества квалифицированы по [части 2 статьи 14.16](#) КоАП РФ.

В соответствии со [статьей 23.1](#) КоАП РФ департамент обратился в арбитражный суд с заявлением о привлечении ООО "Вероника" к административной ответственности.

Рассмотрев заявленное требование, суд считает его не подлежащим удовлетворению в силу следующего.

Согласно [пункту 2 статьи 16](#) Федерального закона N 171-ФЗ, [пункту 139](#) Правил продажи отдельных видов товаров (в редакции постановления Правительства РФ от 08.02.2006 N 80) не допускается розничная продажа алкогольной продукции без сопроводительных документов в соответствии с требованиями [статьи 10.2](#) данного Закона.

К документам, сопровождающим оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, в силу [подпункта 2 пункта 1 статьи 10.2](#) Федерального закона N 171-ФЗ относятся: товарно-транспортная накладная; справка, прилагаемая к грузовой таможенной декларации (для импортированных этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции), а также справка, прилагаемая к товарно-транспортной накладной (для этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, производство которых осуществляется на территории Российской Федерации).

В [пункте 2](#) Постановления Правительства Российской Федерации от 31.12.2005 N 872, утвердившего [Правила](#) заполнения справки, прилагаемой к грузовой таможенной декларации, определено: при реализации в розницу импортированной алкогольной продукции собственник товара обязан предъявить по требованию покупателя или контролирующего органа копию справки, прилагаемой к грузовой таможенной декларации, заверенную оригиналами оттисков его печати и печати предыдущего собственника товара. Согласно [пункту 6](#) указанных Правил раздел "Б" справки заполняется при каждой последующей оптовой реализации (передаче) последним собственником товара (продавцом) и покупателем (получателем) и заверяется их печатями.

Согласно [пункту 4](#) Правил заполнения справки к товарно-транспортной накладной на этиловый спирт, алкогольную и спиртосодержащую продукцию, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 31.12.2005 N 864, организация - покупатель при поступлении продукции от производителя заверяет относящиеся к этой организации данные в обоих разделах (А и Б) справки подписью уполномоченного должностного лица и своей печатью.

Поставка или розничная продажа алкогольной и спиртосодержащей продукции без надлежаще оформленных товаротранспортных документов, без справки к грузовой таможенной декларации или без ее копии с оригиналами оттисков печатей предыдущего собственника (на импортную алкогольную продукцию) либо без справки к товаротранспортной накладной (на отечественную алкогольную продукцию) влечет наложение штрафа на юридических лиц - от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей с конфискацией алкогольной и спиртосодержащей продукции.

Как установлено судом, у общества на всю реализуемую алкогольную продукцию имелись товарно-транспортные накладные, справки к товарно-транспортным накладным и грузовым таможенными декларациям, однако в

разделе "Б" данных справок отсутствовали сведения о движении товара, что выражается в отсутствии адреса поставки, в адресе местонахождения организации покупателя не указано муниципальное образование, а также не указана должность уполномоченного лица покупателя.

Между тем, один лишь факт ненадлежащего оформления обществом раздела "Б" справок к товарно-транспортным накладным и грузовой таможенной декларации не свидетельствуют о нелегальности оборота алкогольной продукции и, следовательно, не образует состава административного правонарушения, предусмотренного [частью 2 статьи 14.16 КоАП РФ](#).

Аналогичная правовая позиция сформулирована в постановлениях Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 19.02.2008 [N 13646/07](#) и от 17.02.2009 [N 9506/08](#).

Таким образом, суд, исследовав и оценив в соответствии со [статьей 71](#) Арбитражного процессуального кодекса РФ имеющиеся в материалах дела доказательства считает, что требования заявителя удовлетворению не подлежат.

В соответствии с [частью 3 статьи 29.10 КоАП РФ](#) в постановлении по делу об административном правонарушении должны быть решены вопросы об изъятых вещах и документах, а также о вещах, на которые наложен арест, если в отношении них не применено или не может быть применено административное наказание в виде конфискации.

Конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения является видом административного наказания ([статьи 3.2, 3.7 КоАП РФ](#)), а следовательно может быть применена арбитражным судом только при принятии решения о привлечении лица к административной ответственности и назначении административного наказания и только в том случае, если такой вид административного

наказания предусмотрен соответствующей статьей (частью статьи) **Особенной части КоАП РФ**.

Поэтому арбитражный суд, вынося решение об отказе в привлечении лица к административной ответственности, не вправе применить административное наказание в виде конфискации орудия совершения или предмета административного правонарушения. Вместе с тем в резолютивной части соответствующего решения вопрос об изъятых вещах и документах, должен быть разрешен с учетом положений **пунктов 1 - 4 части 3 статьи 29.10 КоАП РФ**.

На основании изложенного, изъятая в ходе административного производства алкогольная продукция согласно протокола ареста №37ар от 08.10.2012 подлежит возврату.

Руководствуясь статьями 167-170 Арбитражного процессуального кодекса РФ, арбитражный суд

р е ш и л:

В удовлетворении требования Департамента лицензирования и торговли ПК о привлечении общества с ограниченной ответственностью "Вероника" к административной ответственности по **части 2 статьи 14.16 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях** отказать.

Изъятую алкогольную продукцию согласно протокола ареста №37ар от 08.10.2012 возвратить.

Решение вступает в законную силу по истечении десяти дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба.

Решение может быть обжаловано в течение десяти дней со дня его принятия в Пятый арбитражный апелляционный суд через арбитражный суд Приморского края.

Решение, если оно было предметом рассмотрения в арбитражном суде апелляционной инстанции, может быть обжаловано в Федеральный

арбитражный суд Дальневосточного округа только по основаниям,
предусмотренным частью 4 статьи 288 АПК РФ.

Судья

Колтунова Н.В.