

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ТВЕРСКОЙ ОБЛАСТИ****Именем Российской Федерации****РЕШЕНИЕ**

30 апреля 2019 года г.Тверь Дело № А66-4600/2019
(резолютивная часть объявлена 26 апреля 2019 года)

Арбитражный суд Тверской области в составе судьи Басовой О.А., при ведении протокола судебного заседания и аудиозаписи помощником судьи Ивановой И.Е., рассмотрев в открытом судебном заседании в присутствии представителей: заявителя – Смысловой О.С., по доверенности, ответчика – Крылова А.Л., Прозоровой Е.В. – по доверенности, дело по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Наше качество», г. Конаково, к Министерству Тверской области по обеспечению контрольных функций, г.Тверь, о признании незаконным и отмене постановления о назначении административного наказания,

У С Т А Н О В И Л:

общество с ограниченной ответственностью «Наше качество» (далее – заявитель, Общество) обратилось в Арбитражный суд Тверской области с заявлением о признании незаконным и отмене постановления от 07.03.2019 № 03/2-095/14.19/2019 по делу об административном правонарушении, принятого Министерством Тверской области по обеспечению контрольных функций (далее – ответчик, Министерство).

В судебном заседании заявитель требования поддержал. Ответчик против их удовлетворения возражает по основаниям, изложенным в письменном отзыве.

Как следует из материалов дела, Общество имеет лицензию 69РПО0001388 от 04.04.2018 на розничную продажу алкогольной продукции при оказании услуг общественного питания сроком действия по 21.04.2019.

Отделом лицензирования и лицензионного контроля Министерства на основании приказа № 222 от 15.02.2019 в отношении Общества была проведена внеплановая выездная проверка, по результатам которой составлен акт б/н от 01.03.2019.

В акте отражены следующие обстоятельства. Общество осуществляло розничную продажу алкогольной продукции по адресу: Тверская область, г.Конаково, площадь Привокзальная, д. 1, с нарушением сроков заполнения на месте торговли журнала учета объема розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции, а именно: на момент проверки в

обособленном объекте Общества в помещении бара находилась вскрытая алкогольная продукция: водка «Царь» 40 %, емкость потребительской тары 1 л, в количестве 2 бутылки; водка «Стужа Кедровая» 40 %, емкость потребительской тары 1 л, в количестве 1 бутылка; виски «Вайт Хорс» 40 %, емкость потребительской тары 1 л, в количестве 1 бутылка; водка «Талка» 40 %, емкость потребительской тары 1 л, в количестве 1 бутылка; информация о вскрытии (продаже) данной продукции в ЕГАИС не отражена. Выявлено нарушение статьи 14 Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции" (далее – Закон № 171-ФЗ).

Указанная алкогольная продукция изъята у Общества (акт изъятия алкогольной продукции от 01.03.2019).

По факту нарушения в отношении Общества в присутствии его законного представителя составлен протокол об административном правонарушении от 04.03.2019 № 03/2-095/14.19/2019. Ранее изъятая алкогольная продукция возвращена Обществу в полном объеме, о чем сделана отметка в протоколе об административном правонарушении.

Постановлением от 07.03.2019 № 03/2-095/14.19/2019 по делу об административном правонарушении Общество привлечено к административной ответственности на основании статьи 14.19 КоАП РФ в виде штрафа в размере 75 000 рублей.

Не согласившись с данным постановлением, Общество оспаривает его в судебном порядке, ссылаясь на отсутствие события административного правонарушения.

При рассмотрении дела суд исходит из следующего.

Согласно [статье 14.19](#) КоАП РФ нарушение установленного законодательством Российской Федерации о государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции порядка учета объема производства, оборота и (или) использования этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции или порядка учета использования производственных мощностей, объема собранного винограда и использованного для производства винодельческой продукции винограда либо нефиксация информации в Единой государственной автоматизированной информационной системе учета объема производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции в установленном законодательством Российской Федерации о государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции порядке –

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей с конфискацией продукции, явившейся предметом административного правонарушения, либо без таковой; на юридических лиц - от ста пятидесяти тысяч до двухсот тысяч

рублей с конфискацией продукции, явившейся предметом административного правонарушения, либо без таковой.

Порядок учета этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции при их производстве и обороте регулируется Законом № 171-ФЗ.

Статьей 14 названного закона установлено, что организации, осуществляющие производство и (или) оборот этилового спирта (за исключением фармацевтической субстанции спирта этилового (этанола), алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции, а также спиртосодержащей непивной продукции с содержанием этилового спирта более 25 процентов объема готовой продукции, обязаны осуществлять учет объема их производства и (или) оборота.

Организации, осуществляющие производство и (или) оборот этилового спирта (за исключением фармацевтической субстанции спирта этилового (этанола), алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции, а также спиртосодержащей непивной продукции с содержанием этилового спирта более 25 процентов объема готовой продукции, обязаны осуществлять декларирование объема, в частности, розничной продажи алкогольной продукции при оказании услуг общественного питания.

Порядок учета объема производства, оборота и (или) использования этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, порядок учета использования производственных мощностей, объема собранного винограда и использованного для производства винодельческой продукции винограда, порядок представления деклараций об объеме производства, оборота и (или) использования этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, об использовании производственных мощностей, объеме собранного винограда и использованного для производства винодельческой продукции винограда и **форма** этих деклараций устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Форма журнала учета объема розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции и порядок его заполнения утверждены **приказом** Росалкогольрегулирования от 19 июня 2015 г. N 164 (далее - Порядок).

Согласно пунктам 2 и 3 Порядка заполнение журнала осуществляется по месту осуществления деятельности, в том числе организациями, осуществляющими розничную продажу алкогольной продукции. Журнал заполняется не позднее следующего дня после факта розничной продажи каждой единицы потребительской тары (упаковки) алкогольной и спиртосодержащей продукции, либо по факту вскрытия транспортной тары (в том числе многооборотной тары), используемой для поставки и последующего розлива продукции потребителю (далее - транспортная тара), одним из следующих способов: на бумажном носителе; в электронном виде с использованием программных средств единой государственной автоматизированной информационной системы учета объема производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции.

При заполнении журнала в графах фиксируется, в частности, в графе 2 - дата розничной продажи каждой единицы (потребительской тары (упаковки)) алкогольной или спиртосодержащей продукции.

Организациями и индивидуальными предпринимателями, осуществляющими розничную продажу алкогольной продукции при оказании этими организациями и индивидуальными предпринимателями услуг общественного питания, в графе 2 указывается дата вскрытия потребительской тары (упаковки) алкогольной продукции, либо дата вскрытия транспортной тары с алкогольной продукцией, а также иные сведения, предусмотренные пунктом 4 Порядка.

Нарушение указанных требований образует объективную сторону административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.19 КоАП РФ.

В данном случае Обществу вменено нарушение сроков заполнения на месте торговли журнала учета объема розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции: на момент проверки в баре находилась вышеуказанная вскрытая алкогольная продукция, информация о вскрытии (продаже) которой не отражена в ЕГАИС. Иные обстоятельства не приведены ни в акте проверки от 01.03.2019, ни в протоколе об административном правонарушении, ни в оспариваемом постановлении.

Между тем, пункт 3 Порядка не требует от продавца алкогольной продукции заполнения журнала учета объема розничной продажи алкогольной и спиртосодержащей продукции непосредственно в момент розничной продажи (вскрытия) каждой единицы потребительской тары (упаковки) алкогольной и спиртосодержащей продукции либо вскрытия транспортной тары. Напротив, данным пунктом прямо предусмотрено, что заполнение журнала производится не позднее следующего дня после осуществления указанных действий.

Таким образом, событие рассматриваемого правонарушения имеет место в случае, если реализация (вскрытие) алкогольной продукции состоялась более, чем за день до ее отражения в ЕГАИС.

Сам по себе факт нахождения в баре на момент проверки вскрытой алкогольной продукции не свидетельствует о нарушении Обществом срока, установленного пунктом 3 Порядка.

Из материалов дела, в частности, протоколов запроса ЕГАИС усматривается, что реализация водки «Государев заказ» (поименованной в протоколе об административном правонарушении и оспариваемом постановлении как водка «Царь», идентичность установлена путем сравнения номеров марок и КУИ) в количестве 2 бутылки, водки «Стужа Кедровая» в количестве 1 бутылка; водки «Талка» в количестве 1 бутылка, виски «Вайт Хорс» в количестве 1 бутылка на момент проверки и составления акта проверки 01.03.2019 не была отражена в журнале учета. Данное обстоятельство Обществом не оспаривается. В то же время, информация о реализации данной алкогольной продукции была внесена Обществом в журнал 01.03.2019 в 12 час. 45 мин. (позиции 46-50 журнала).

Доказательств того, что фактическое вскрытие (реализация) спорной алкогольной продукции состоялось более, чем за день до указанного времени, в материалах дела не имеется. Соответствующие доводы Министерства являются предположительными, ни на чем не основаны.

Доводы ответчика о том, что руководитель Общества признал факт нарушения, противоречат объяснениям директора Общества, зафиксированным в протоколе об административном правонарушении. Согласно данным объяснениям, руководитель с протоколом не согласен, так как отображение реализации в системе ЕГАИС должно быть зафиксировано в течение суток с момента вскрытия бутылки. Руководитель Общества также указал, что списание акцизных марок по спорному товару проводилось, однако после проверки был выявлен системный сбой, при устранении которого информация о вскрытии и реализации бутылок отобразилась в системе ЕГАИС 01.03.2019 примерно через 30 минут после отбытия проверяющих с объекта. Данные объяснения Министерством во внимание не приняты, хотя они не противоречат имеющимся в деле письменным доказательствам.

При этом самим Министерством не представлено ни одного доказательства, подтверждающего факт нарушения Обществом срока отражения в журнале учета факта вскрытия (реализации) спорной алкогольной продукции.

Заявленное Министерством устное ходатайство об истребовании у Общества доказательств – чеков ККТ за 01.03.2019, которые, по его мнению, могли бы подтвердить факт отсутствия реализации в баре в указанную дату спорной алкогольной продукции, судом отклонено, как противоречащее части 4 статьи 66, статьям 67, 68 АПК РФ.

Заявитель ходатайства не обосновал причин, по которым он не смог самостоятельно получить чеки ККТ у Общества, в том числе – во время проведения проверки, а также в ходе рассмотрения дела об административном правонарушении. Кроме того, чеки ККТ не содержат сведений, позволяющих идентифицировать реализуемую Обществом алкогольную продукцию и соотнести ее со спорной продукцией (номеров акцизных марок, кодов и т.п.). Также суд отмечает, что в ходе административного производства чеки ККТ у Общества в качестве доказательства не истребовались, не исследовались, и оспариваемое постановление на результатах их исследования не основано.

При таких обстоятельствах суд приходит к выводу о недоказанности события вмененного Обществу административного правонарушения, что является основанием для вывода о незаконности оспариваемого постановления и для его отмены судом.

Руководствуясь ст.ст. 167-170, 207-211 АПК РФ Арбитражный суд Тверской области,

Р Е Ш И Л :

Заявленные требования удовлетворить.

Признать незаконным и отменить постановление №03/2-095/14.19/2019 от 07.03.2019 по делу об административном правонарушении, принятое Министерством Тверской области по обеспечению контрольных функций в отношении общества с ограниченной ответственностью «Наше КАЧЕСТВО» (Тверская область, г.Конаково, Привокзальная пл., д. 1, ОГРН 1066911006183).

Настоящее решение может быть обжаловано в Четырнадцатый арбитражный апелляционный суд (г. Вологда) в десятидневный срок со дня его принятия.

Судья

О.А. Басова