

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

Р Е Ш Е Н И Е

27 февраля 2009 года

№ 83

г.Калининград

Решение изготовлено в полном объеме 13 марта 2009 года.

Резолютивная часть решения оглашена на заседании комиссии 27 февраля 2009 года.

Комиссия Калининградского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:

Григорьева Л. А. – заместитель руководителя Калининградского УФАС России - начальник отдел контроля органов власти, размещения заказов и рекламы Калининградского УФАС России;

члены Комиссии:

Кучушев К.А. – заместитель начальника отдела контроля органов власти, размещения заказов рекламы Калининградского УФАС России;

Быковских Л.А. - ведущий специалист - эксперт отдела контроля органов власти, размещения заказов и рекламы Калининградского УФАС России,

в присутствии представителей по доверенности:

- от ЗАО «ЕТС»: Лукиной Е.В.- адвоката; Рудовой Т.Ю. - бухгалтера;

- от Управления Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Калининградской области — главного специалиста-эксперта правового отдела Железновой Е.Н.,

в отсутствие Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору,

уведомленной надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 83 по признакам нарушения Управлением Федеральной службы по

ветеринарному и фитосанитарному надзору по Калининградской области (236023, г.Калининград,

Советский пр-т, д. 188) (далее — Управление), Федеральной службой по ветеринарному и

фитосанитарному надзору (107139, г.Москва, Орликов пер., 1/11) (далее - Россельхознадзор) ст. ст. 15,

16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В Калининградское УФАС России поступило заявление ЗАО «ЕТС» (далее — ЗАО) (вх. № 4656 от 27.10.08) о том, что Управление, взаимодействуя с Россельхознадзором, в нарушение статьи 16 Федерального закона № 135 от 26 июля 2006 года «О защите конкуренции» предпринимают конкретные меры для устранения ЗАО с рынка. По мнению заявителя, Управление, в нарушение статьи 15 Федерального закона № 135 от 26 июля 2006 года «О защите конкуренции», необоснованно препятствует осуществлению деятельности ЗАО «ЕТС», ограничивает право хозяйствующего субъекта на продажу товаров.

Заявитель сообщил, что ЗАО «ЕТС», состоявшее в перечне хозяйствующих субъектов Российской Федерации, имеющих необходимые условия для хранения и/или переработке импортного мяса и мясосырья (далее – Перечень), Россельхознадзором из данного перечня было исключено 16 октября 2008 года без какого-либо уведомления и обоснования, что, по мнению Заявителя, воспрепятствует осуществлению его хозяйственной деятельности, поскольку исключение из Перечня не позволяет ввозить, перерабатывать сырье и отгружать переработанное сырье.

Приказом Управления ФАС по Калининградской области № 196 от 05.12.2008 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 83 по признакам нарушения Россельхознадзором и Управлением ст.ст. 15, 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением Комиссии № 83 от 05.12.2008 дело назначено к рассмотрению на 25.12.2008.

Определениями Комиссии от 25.12.2008, 23.01.2009, рассмотрение дела откладывалось, в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

Определением Комиссии от 19.02.2009 рассмотрение дела откладывалось в связи с невозможностью явки представителя ЗАО на заседание комиссии по уважительной причине (в связи с болезнью).

1. Существо дела, изложенное в заявлении и письменном пояснении ЗАО.

ЗАО «ЕТС» является мясоперерабатывающим предприятием, работающим на Калининградском рынке с 1998 года. Занимается регулярным ввозом импортного мясного сырья на территорию Российской Федерации, последующей его переработкой и реализацией изготовленных колбасных изделий.

Как субъект, ввозивший и перерабатывающий мясное сырье, предприятие имеет ветеринарно-санитарную аттестацию, а также каждый год получает ветеринарное регистрационное удостоверение, в котором указывается, что предприятие имеет ветеринарно-санитарные условия для приема, хранения и переработки мяса и субпродуктов сельскохозяйственных животных.

В настоящее время предприятие имеет регистрационное свидетельство на 2009 год и действующий акт ветеринарно-санитарной аттестации от 06.04.2004, на основании которого предприятие было включено в Перечень, который ведет Россельхознадзор. Предприятие имеет Международный сертификат соответствия требованиям ИСО 9001:2000, сроком действия до 14.02.2010.

При ввозе продукции на территорию РФ инспекторы Россельхознадзора проверяют факт нахождения предприятия в Перечне. Переработка и хранение импортного мясосырья разрешается только тем предприятиям, которые включены в Перечень.

В период с 20 по 27 мая 2008 года Управлением на предприятии проведена плановая проверка, в ходе которой были выявлены нарушения ветеринарно-санитарных норм. Одним из нарушений являлся факт использования не аттестованных холодильных камер (наряду с аттестованными). Предприятие было привлечено к административной ответственности, выдано предписание об устранении выявленных нарушений. Предприятием уплачен штраф и устранены все нарушения, о чем 30 июня 2008 года было извещено Управление.

29 июля 2008 года Управлением проведена проверка исполнения предписания, выявлены нарушения по 4 пунктам. 31 июля 2008 года на основании результатов этой проверки Управлением составлен протокол, который с другими материалами направлен в суд для применения мер административного взыскания. Постановлением судьи от 22 августа 2008 года административное дело прекращено в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Несмотря на это, 25 августа 2008 года Управлением вновь составлен акт о нарушениях, которые уже являлись предметом рассмотрения в суде и признаны судом необоснованными.

20 октября 2008 года, когда предприятием был ввезен очередной груз мясосырья из Германии, стало известно, что ЗАО исключено из Перечня с 16 октября 2008 года. Органами Россельхознадзора было дано разъяснение, что предприятие отсутствует в Перечне, поскольку не прошло обследование на соответствие санитарно-ветеринарным правилам согласно Приказа Минсельхоза России № 677 от 29 декабря 2007 года «Об утверждении Правил (далее - Правила) организации ветеринарного надзора за ввозом, переработкой, хранением, перевозкой, реализацией импортного мяса и мясосырья» (далее - Приказ).

Предприятием было подано повторное заявление с целью восстановления в Перечне, поскольку все выявленные нарушения устранены. Управлением, со ссылкой на положения Приказа, указано, что предприятие может быть включено в Перечень только после проведения полного обследования на соответствие санитарно-ветеринарным правилам.

Между тем, Правила не содержит перечня оснований, по которым предприятие может быть исключено из Перечня. Правилами не предусмотрено проведение повторного обследования (при наличии действующего акта аттестации) предприятия на предмет соответствия ветеринарно-санитарным правилам с целью включения или восстановления предприятия в Перечне.

В соответствии с п.6 Правил Россельхознадзором могут быть приняты только два решения - о включении либо об отказе во включении хозяйствующего субъекта в Перечень.

Предприятие терпит большие убытки и фактически устраняется с рынка, поскольку исключение из Перечня не позволяет ввозить, отгружать и перерабатывать сырье, в связи с запретом выдачи ветеринарного свидетельства на ввозимые грузы мясосырья.

2. Существо дела в изложении Россельхознадзора, поданном в письменном виде.

В соответствии с Правилами ввоз, переработка, хранение, перевозка и реализация импортного мяса и мясосырья, полученного от животных всех видов, могут быть разрешены только хозяйствующему субъекту, прошедшему обследование на соответствие ветеринарно-санитарным правилам (далее — обследование). На основании результатов обследования Россельхознадзор принимает решение о включении хозяйствующего субъекта в Перечень, либо об отказе во включении обследованного хозяйствующего субъекта в Перечень.

До утверждения Правил, обследование хозяйствующих субъектов и включение их в Перечень осуществлялось в соответствии с Порядком организации ветеринарного надзора за переадресовкой импортного мясосырья, предназначенного для промышленной и/или в корм для непродуктивных животных, утвержденного приказом Минсельхоза России от 12.12.2005 № 207.

Вступивший в силу Приказ, утвердивший Правила, и сами Правила не содержат положений об исключении из Перечня хозяйствующих субъектов, обследование которых проводилось до утверждения Правил, а также положений о необходимости проведения обследования по новым Правилам, ранее обследованных и включенных в Перечень.

В соответствии с планом проведения контрольно-надзорных мероприятий на май 2008 года Управлением проведена плановая проверка мясоперерабатывающего предприятия ЗАО «ЕТС».

В результате проверки выявлены факты грубых нарушений ЗАО ветеринарно-санитарных норм и правил, что отражено в Акте № 421 от 27.05.2008.

Так, при проведении проверки был произведен отбор проб сырья, отбор смывов с оборудования, инвентаря, рук рабочих. По результатам лабораторных исследований в пробах смывов с оборудования и инвентаря обнаружена кишечная палочка, представляющая угрозу здоровью человека, в связи с чем деятельность ЗАО была приостановлена (Протокол № 1 от 30.05.2008), а суд 24.06.2008 признал ЗАО виновным в совершении административного правонарушения.

Согласно требованиям ст.ст. 15, 18 Закона РФ от 14.05.1999 № 4979-1 «О ветеринарии» предприятия, осуществляющие переработку продуктов животноводства, обязаны обеспечить выполнение ветеринарно-санитарных требований, предприятия — производители продуктов животноводства обязаны осуществлять необходимые ветеринарные мероприятия, обеспечивающие безопасность в ветеринарно-санитарном отношении продуктов животноводства и содержание в надлежащем состоянии помещений переработки продуктов животноводства.

В соответствии с п. 2.3.1 Инструкции по порядку и периодичности контроля за содержанием микробиологических и химических загрязнителей в мясе, птице, яйцах и продуктах их переработки, утвержденной Минсельхозпродом РФ 27.06.200 в смывах с поверхности технологического оборудования, мелкого инвентаря, рук работников не должно содержаться бактерий группы кишечной палочки.

Пунктом 6.4 Положения о Федеральной службе по ветеринарному и фитосанитарному надзору, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 327 (далее-Положение) за Россельхознадзором закреплено право применять предусмотренные законодательством РФ меры ограничительного, предупредительного и профилактического характера, направленные на недопущение и/или ликвидацию последствий, вызванных нарушением юридическими лицами и гражданами обязательных требований в установленной сфере деятельности, с целью пресечения нарушений законодательства РФ.

В связи с тем, что в результате проверки, проведенной должностными лицами Управления было выявлено не соответствие ЗАО ветеринарно-санитарным правилам, в том числе обнаружены бактерии группы кишечной палочки, Федеральной службой Россельхознадзора на основании информации, представленной Управлением, были приняты предупредительные меры, направленные на недопущение последствий, которые могут быть вызваны бактериями группы кишечной палочки, обнаруженными на мясоперерабатывающем предприятии — исключение предприятия из Перечня.

Для включения в Перечень предприятию необходимо устранить выявленные нарушения и пройти обследование на соответствие ветеринарно-санитарным требованиям в соответствии с Правилами.

По мнению Россельхознадзора, в их действиях отсутствуют признаки нарушения антимонопольного законодательства.

3. Существо дела в изложении Управления.

Управлением подтверждены сведения, изложенные Россельхознадзором.

Управление находится в прямом подчинении Россельхознадзора, действует на основании Положения.

Осуществляя полномочия по контролю и надзору в сфере ветеринарии, работниками Управления в мае 2008 г. проведена плановая проверка ЗАО «ЕТС». В результате проверки выявлены нарушения ветеринарно-санитарных правил, предприятию было выдано предписание с целью устранения выявленных нарушений. Судом Гурьевского района ЗАО подвергнуто административному взысканию. Законность решения суда подтверждена решением кассационной инстанции.

Письмом от 07.07.2008 № 1361 Управление уведомило Федеральный орган Россельхознадзора о результатах проверки ЗАО в мае 2008 года и выявленных нарушениях ветеринарно-санитарных правил. Управление также рекомендовало Россельхознадзор отозвать имеющиеся у ЗАО разрешения на ввоз импортного мяса сырья. Управление не направляло Россельхознадзору рекомендаций об исключении ЗАО из Перечня.

Свои действия Управление осуществляло в пределах своих полномочий во исполнение функций государственного органа, наделенного полномочиями по контролю за соблюдением

действующих ветеринарных норм и правил.

Решение об исключении ЗАО из Перечня было принято единолично вышестоящим органом — Россельхознадзором. Управление не предпринимало конкретных мер для устранения ЗАО с рынка, не препятствовало осуществлению деятельности ЗАО «ЕТС», не ограничивало право хозяйствующего субъекта на продажу товаров.

4. Обстоятельства дела, установленные антимонопольным органом.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Закона РФ № 4979-1 от 14 мая 1993 года «О ветеринарии» в систему государственной ветеринарной службы РФ входит федеральный орган исполнительной власти в области ветеринарного надзора и подведомственные ему территориальные органы. Пункт 4.1 этой же статьи устанавливает, что задачами Государственной ветеринарной службы РФ являются обеспечение безопасности продуктов животноводства в ветеринарно-санитарном отношении.

На основании п. 1 Положения, Россельхознадзор является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере ветеринарии.

В соответствии с п. 4 Положения, Россельхознадзор осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы.

Пункт 6.1 Положения дает право инспекторам, с целью реализации полномочий в установленной сфере деятельности, организовывать проведение необходимых испытаний, экспертиз, анализов и оценок по вопросам осуществления надзора в установленной сфере деятельности.

В соответствии со ст. 1.1 Административного регламента исполнения Федеральной службой по ветеринарному и фитосанитарному надзору государственной функции по выдаче разрешений на ввоз в Российскую Федерацию и вывоз из Российской Федерации, а также на транзит по ее территории животных, продукции животного происхождения, лекарственных средств, кормов и кормовых добавок для животных, подкарантинной продукции, утвержденного Приказом Министерства сельского хозяйства Российской Федерации № 1 от 09.01.2008, государственную функцию по выдаче разрешений на ввоз в Российскую Федерацию и вывоз из Российской Федерации, а также на транзит по ее территории животных, продукции животного происхождения, лекарственных средств, кормов и кормовых добавок для животных, подкарантинной продукции исполняет Федеральная служба по ветеринарному и фитосанитарному надзору (Россельхознадзор) и ее территориальные органы (территориальные управления).

В соответствии с Положением об Управлении Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Калининградской области (утверждено Приказом Россельхознадзора № 128 от 09 апреля 2008 года):

- территориальным органом Россельхознадзора является Управление, которое создается для осуществления функций по контролю и надзору в сфере ветеринарии (п.2);

- Управление является государственным органом, находящимся в подчинении Россельхознадзора (п.3);

Согласно п. 7 Правил, Россельхознадзор ведет перечень хозяйствующих субъектов РФ, имеющих необходимые условия для хранения и/или переработки грузов (Перечень).

На основании положений Правил, ввоз, переработка, хранение, перевозка и реализация груза могут быть разрешены только хозяйствующему субъекту, прошедшему обследование на соответствие ветеринарно-санитарным правилам.

На основании распоряжения № 54-р от 21 апреля 2008 года, Положения сотрудниками Управления, совместно с работниками УВД Калининградской области, в период с 20 по 27 мая проведены плановые контрольно-надзорные мероприятия по проверке деятельности ЗАО по соблюдению ветеринарного законодательства. По результатам которых был составлен акт № 421 от 27 мая 2008 года, которым установлены следующие нарушения:

1) предприятие находится в санитарно-защитной зоне птицеводческого предприятия (нарушение СанПиН 2.2.1/2.1.1.1200-03 «Санитарно-защитные зоны и санитарная классификация предприятий, сооружений и иных нормативов»);

2) территория предприятия не огорожена, частично не асфальтирована, захламлена (нарушение санитарных правил для предприятий мясной промышленности п/п. 2.7 п.2, п/п. 2.1 п.2);

3) для хранения импортного мясного сырья используются холодильные камеры, не имеющие ветеринарно-санитарной аттестации (нарушение указания главного государственного ветеринарного инспектора РФ № 13-7-40/557 от 01.06.1999 «Об усилении контроля за переработкой и хранением импортного мяса сырья»);

4) не соблюдаются температурные режимы хранения импортного мяса сырья (в холодильной камере № 2 температура -10°C) (нарушение ст. 19 Федерального закона № 29-ФЗ от 02.01.2000 «О качестве и безопасности пищевых продуктов»; п/п. 3.3.2 п.3 СанПиН от 21.05.03 № 2.3.2.1324-03 «Гигиенические требования к срокам годности и условиям хранения пищевых продуктов»);

5) кишечное сырье хранится без соблюдения температурных режимов (нарушение ст.19 Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов», п/п. 3.3.2 п.3 СанПиН от 21.05.03 № 2.3.2.1324-03 «Гигиенические требования к срокам годности и условиям хранения пищевых продуктов»);

6) пересечение «чистых» и «грязных» путей технологического процесса (нарушение п/п. 2.4 п.2 санитарных правил для предприятия мясной промышленности);

7) бытовые помещения для работников предприятия не оборудованы по типу санпропускника (нарушение п/п. 10.1 п.10 санитарных правил для предприятий мясной промышленности);

8) перед туалетом отсутствует вешалка для санитарной одежды (нарушение п/п. 10.3 п.10 санитарных правил для предприятий мясной промышленности);

9) в цехе обвалки происходит дефростация при температуре +18°C без удаления импортной упаковки (нарушение п/п. 8.3 п.8 санитарных правил для предприятий мясной промышленности);

10) на участке приготовления колбасных изделий отсутствует термометр (нарушение п/п. 2.8 п.2 санитарных правил для предприятий мясной промышленности);

11) опилки подаются через производственные помещения (нарушение п/п. 8.15 п.8 санитарных правил для предприятий мясной промышленности);

12) в производственных цехах отсутствуют раковины для мытья рук (нарушение п/п. 4.8 п.4 санитарных правил для предприятий мясной промышленности);

13) отсутствует специально выделенный шкаф для хранения уборочного инвентаря, моющих средств (нарушение п/п. 6.13. п.6 санитарных правил для предприятий мясной промышленности);

14) полы в цехах с выбоинами (нарушение п/п. 6.5. п.6 санитарных правил для предприятий мясной промышленности);

15) не соблюдается программа производственного и технологического контроля: не проводится микробиологического исследования смывов с рук и одежды рабочих, воздуха цеха (нарушение ст.22 Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов»);

16) журнал учета мойки тары, журнал учета бьющихся предметов не пронумерован, не прошнурован;

17) мусорные контейнеры не соответствуют ветеринарно-санитарным нормам (нарушение п/п. 2.8. п.2 санитарных правил для предприятий мясной промышленности);

18) мусорные контейнеры не подвергаются дезинфекции (нарушение п/п. 2.9 п.2 санитарных правил для предприятий мясной промышленности).

Кроме того, в соответствии с актом № 421, 20 мая 2008 года, в ходе проверочных мероприятий произведен отбор проб сырья на исследования по СанПиН, а также смывов с оборудования, инвентаря, рук рабочих на исследования на сальмонеллез, кишечную палочку.

В соответствии с результатами исследований по экспертизе № 1/481-490 от 26 мая 2008 года в трех пробах (из 10-ти): проба № 2 — формовочный стол колбасного цеха, № 3 — руки рабочей колбасного цеха, № 10 — стол для инвентаря в колбасном цехе обнаружена кишечная палочка.

30 мая 2008 года должностным лицом Управления, в связи с обнаружением на территории ЗАО кишечной палочки, составлен протокол № 1 о временном запрете деятельности ЗАО в период с 31.05.2008 по 04.06.2008.

27 мая 2008 г. предприятию выдано предписание № 197, согласно которому ЗАО обязано в срок до 30 июня 2008 года:

- не допускать использование холодильных рефконтейнеров (№1, № 3, № 4, № 5) под хранение импортного мясосырья до проведения ветеринарно-санитарной аттестации;

- провести комплекс ветеринарно-санитарных мероприятий по выявлению источника обсеменения кишечной палочкой, провести внеплановую дезинфекцию с последующим взятием смывов для лабораторных исследований;

24 июня 2008 года судом Гурьевского района Калининградской области ЗАО привлечено к административной ответственности по ст. 10.6 КоАП РФ и подвергнуто административному наказанию в виде приостановления деятельности сроком на пятнадцать суток, в связи с нарушением норм законодательства о ветеринарии:

- ст.ст. 15. 18 Федерального закона «О ветеринарии», согласно которым предприятия, осуществляющие переработку продуктов животноводства, обязаны обеспечивать выполнение ветеринарно-санитарных требований, предприятия — производители продуктов животноводства обязаны осуществлять необходимые ветеринарные мероприятия, обеспечивающие безопасность в

ветеринарно-санитарном отношении продуктов животноводства и содержание в надлежащем состоянии помещений переработки продуктов животноводства;

- п.2.3.1. Инструкции по порядку и периодичности контроля за содержанием микробиологических и химических загрязнителей в мясе, птице, яйцах и продуктах их переработки, утвержденной Минсельхозпродом РФ 27.06.2000, согласно которому в смывах с поверхности технологического оборудования, мелкого инвентаря, рук работников не должно содержаться бактерий группы кишечной палочки.

Решением Калининградского областного суда от 04 июля 2008 года постановление судьи Гурьевского районного суда Калининградской области от 24 июня 2008 года оставлено без изменения, жалоба ЗАО «ЕТС» - без удовлетворения. Решением областного суда установлено, что протокол об административном правонарушении содержит правильную квалификацию административного правонарушения, составлено правомочным лицом, в пределах компетенции Управления.

Аналогичное решение было вынесено арбитражным судом Калининградской области 29 сентября 2008 года по делу № А21-4791/2008 по жалобе ЗАО «ЕТС» о признании незаконными действий Управления, связанных с проведением проверочных мероприятий, в том числе по составлению протоколов № 15 от 20.05.08, № 1 от 30.05.08, № 34 от 31.07.08, вынесением предписания № 197 от 27.05.08. Этим решением в удовлетворении требований ЗАО отказано со ссылкой на п.3 ст.69 АПК РФ, в связи с вступлением в законную силу решения суда (постановление Гурьевского районного суда от 24.06.08) и отсутствием необходимости в повторном доказывании фактов, установленных в этом решении.

Письмом от 30 июня 2008 года ЗАО уведомило Управление об исполнении требований предписания № 197 от 27 мая 2008 года.

Письмом № 1361 от 07.07.2008 Управление сообщило в Россельхознадзор сведения о результатах проведенной плановой комплексной проверки ЗАО «ЕТС», о принятых Управлением мерах в связи с обнаружением на предприятии кишечной палочки. В связи с выявленными нарушениями ст.ст. 15, 18 Федерального закона «О ветеринарии», ветеринарно-санитарных правил и норм, Управление выразило мнение о необходимости отзыва имеющихся у ЗАО «ЕТС» разрешений на ввоз импортного мяса сырья: ФС/УВН — 02/471 от 27.12.2007; ФС/УВН-03/395 от 26.12.2007.

В соответствии с актом № 456 от 25 августа 2008 года комиссией Управления в период с 29 июля по 23 августа 2008 года проведены контрольно-надзорные мероприятия по проверке деятельности ЗАО «ЕТС» в целях проверки исполнения предписания от 27.05.2008 № 197. В результате проверки установлено, что ЗАО «ЕТС» не устранил нарушения, отраженные в акте от 27.05.08 № 421, а именно:

- предприятие находится в санитарно-защитной зоне птицеводческого предприятия;
- территория предприятия частично не асфальтирована;
- мусорные контейнеры не подвергаются дезинфекции;
- в колбасном цехе возле термокамер находился уборочный инвентарь;
- не проведено ветеринарно-санитарное обследование в связи с увеличением мощностей по хранению;
- отсутствие заявки на обследование (в соответствии с Приказом).

Административный материал по результатам проверки в отношении ЗАО (акт № 456 от 25 августа 2008 года с приложениями), по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 19.5 КоАП РФ, Управлением направлен мировому судье 1 судебного участка Гурьевского района Калининградской области для применения мер административного взыскания.

Постановлением мирового судьи от 22 августа 2008 года дело об административном правонарушении в отношении ЗАО, в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 19.5 КоАП РФ, прекращено, за отсутствием состава административного правонарушения.

Вместе с тем, в указанном постановлении мирового судьи указано, что доводы представителя ЗАО «ЕТС» в части прекращения административного дела по основанию внесенного предписания и составлению протокола об административном правонарушении ненадлежащим органом судья не может принять во внимание, поскольку в соответствии с Приказом от 11 февраля 2008 года № 41 «О внесении изменений в приказ Минсельхоза России от 13.06.2006 № 171», зарегистрированного в Минюсте РФ 05 марта 2008 года № 11292 внесены изменения в Типовое положение о территориальном органе Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору, утвержденное приказом Минсельхоза России от 13.06.2006 № 171 пункт 8 дополнен подпунктами 8.3.10, 8.6, согласно

которым Россельхознадзор осуществляет наблюдения за факторами среды обитания человека, включая социальные (безопасность пищевых продуктов, водоснабжение), осуществляет контроль за соблюдением требований законодательства в сфере ветеринарии, для осуществления своих полномочий имеет право в установленном порядке посещать предприятия и организации, учреждения с целью проверки ими законодательства Российской Федерации в закрепленной сфере деятельности.

Таким образом, установлено, что Управление, осуществляя проверочные действия в отношении ЗАО, действовало в рамках полномочий, предоставленных ему как территориальному органу Россельхознадзора. Эти обстоятельства подтверждены вышеуказанными решениями судебных органов.

Письмом № 1361 от 07.07.2008 Управление сообщило в Россельхознадзор сведения о результатах проведенной плановой комплексной проверки ЗАО «ЕТС» и выразило мнение о необходимости отзыва имеющихся у ЗАО «ЕТС» разрешений на ввоз импортного мясосырья: ФС/УВН — 02/471 от 27.12.2007; ФС/УВН-03/395 от 26.12.2007.

Россельхознадзором не были отозваны у ЗАО разрешения на ввоз импортного мясосырья: ФС/УВН — 02/471 от 27.12.2007; ФС/УВН-03/395 от 26.12.2007, а были приняты другие профилактические меры — исключение ЗАО из Перечня.

Кроме того, рекомендации нижестоящего органа (Управление) вышестоящему (Россельхознадзор) в части отзыва разрешений не являются обязательными для исполнения Россельхознадзором, который самостоятельно принимает решения в пределах своей компетенции, с учетом имеющейся информации.

Факт нарушения ЗАО ветеринарно-санитарных правил, информация о котором была передана Управлением в Россельхознадзор, подтвержден решением суда, вступившим в законную силу.

При таких обстоятельствах Комиссия считает, что по делу не имеется доказательств, свидетельствующих:

- о наличии согласованности в действиях Россельхознадзора и Управления по устранению ЗАО с рынка путем проведения проверок и исключения из Перечня, о нарушении статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
- о необоснованном препятствовании осуществлению деятельности ЗАО «ЕТС» и ограничении права хозяйствующего субъекта на продажу товаров со стороны Управления.

Дело подлежит прекращению, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения настоящего дела была получена информация об отсутствии правовых оснований для исключения ЗАО «ЕТС» из Перечня. Россельхознадзор не представил доказательств правомерности своих действий, пояснив, что Приказ, утвердивший Правила, и сами Правила не содержат положений об исключении из Перечня хозяйствующих субъектов.

Обосновывая исключение ЗАО из Перечня в качестве предупредительной меры, Россельхознадзор сослался на пункт 6.4 Положения, которым за Россельхознадзором закреплено право применять предусмотренные законодательством РФ меры ограничительного, предупредительного и профилактического характера, направленные на недопущение и/или ликвидацию последствий, вызванных нарушением юридическими лицами и гражданами обязательных требований в установленной сфере деятельности, с целью пресечения нарушений законодательства РФ.

Кроме того, Россельхознадзор не представил сведения относительно того, какие конкретно меры и каким конкретно нормативно-правовым актом предусмотрено такое право, распространяется ли это право на действия Россельхознадзора по исключению хозяйствующих субъектов из Перечня.

Комиссия полагает, что при таких обстоятельствах имеется необходимость для проведения проверки на предмет наличия в действиях Россельхознадзора признаков нарушения антимонопольного законодательства - пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона № 135 от 26 июля 2006 года «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном исключении ЗАО из Перечня, повлекшего необоснованное препятствование осуществлению деятельности ЗАО «ЕТС».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 83 о нарушении Федеральной службой по ветеринарному и фитосанитарному надзору и Управлением Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Калининградской области ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях.

2. Прекратить рассмотрение дела № 83 о нарушении Управлением Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Калининградской области ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых действиях.

3. Направить в ФАС России материалы в отношении Федеральной Службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору (Россельхознадзор) о необоснованном исключении ЗАО из Перечня, повлекшим необоснованное препятствование осуществлению деятельности ЗАО «ЕТС», по признакам нарушения антимонопольного законодательства - пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона № 135 от 26 июля 2006 года «О защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

Л. А. Григорьева

Члены Комиссии

К.А. Кучушев

Л.А. Быковских