

РЕШЕНИЕ № 3

г. Горно-Алтайск

Резолютивная часть решения оглашена 14.02.2012г.

В полном объеме решение изготовлено 27.02.2012г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – Комиссия УФАС по РА), рассмотрев 14.02.2012г. дело № 3 от 06.02.2012 г. по признакам нарушения Администрацией МО «Город Горно-Алтайск» (649000, Республика Алтай, г. Горно-Алтайск, пр. Коммунистический, 18) пункта 3 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителей Администрации МО «Город Горно-Алтайск», заявителя представителя ООО «ЯНторг»

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай 16.12.2011г. поступило заявление от ООО «ЯНторг». Заявитель указывает, что осуществлял в магазине «Гурман» (г. Горно-Алтайск, ул. Чорос-Гуркина, 11/3) деятельность по реализации алкогольной продукции с содержанием этилового спирта свыше 15% объема готовой продукции на основании лицензии с апреля 2005 года, которая ежегодно продлевалась до октября 2010 года. В ходе внеплановой проверки по соблюдению лицензиатом лицензионных требований и условий розничной продажи алкогольной продукции 17.09.2010г. прокуратурой г. Горно-Алтайска с привлечением специалистов Администрации МО «Город Горно-Алтайск» было вынесено решение о том, что розничная торговля алкогольной продукцией с содержанием этилового спирта свыше 15% объема готовой продукции осуществляется с нарушением Закона об обороте этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции. В связи с чем, на Заявителя Управлением Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Республике Алтай был наложен административный штраф и Администрацией г. Горно-Алтайска принято Распоряжение от 07.10.2010 № 1385-р «Об ограничении деятельности по розничной продаже алкогольной продукции» которым ограничена деятельность ООО «ЯНторг» по розничной продаже алкогольной продукции с содержанием этилового спирта более 15% объема готовой продукции в магазине «Гурман» по адресу г. Горно-Алтайск, ул. Чорос-Гуркина, 11/3, в связи с нахождением магазина на прилегающей территории к общежитию образовательного учреждения.

При рассмотрении заявления ООО «ЯНторг» Алтайским республиканским УФАС России письмом от 18.01.2012 № 65/11 от Администрации МО «Город Горно-Алтайск» были запрошены письменные пояснения.

25.01.2012 администрация г. Горно-Алтайска представила письменные пояснения:

По результатам совместной внеплановой проверки с прокуратурой города, в рамках осуществления государственных полномочий по лицензированию розничной продажи алкогольной продукции, была ограничена деятельность по розничной продаже алкогольной продукции, в виде запрета на реализацию

алкогольной продукции с содержанием этилового спирта более 15% объема готовой продукции:

- ООО «Алтайпромлес» в магазине «Купеческая лавка» по адресу: г. Горно-Алтайск, пр. Коммунистический, 39 в связи с нахождением магазина на прилегающей территории к общежитию образовательного учреждения (расстояние от входной двери магазина до входной двери в общежитие педагогического колледжа составило 54 метра при норме не менее 79 метров);

- ГорПО в магазине «Сибирь» по адресу: г. Горно-Алтайск, пр. Коммунистический, 14 в связи с нахождением магазина на прилегающей территории к образовательному учреждению (расстояние от входа в школу № 7 до входа в магазин составило 68 метров при норме не менее 70 метров).

Контроль за торговыми объектами по соблюдению лицензиатом лицензионных требований и условий розничной продажи алкогольной продукции осуществляется согласно ежегодному плану проведения плановых проверок юридических лиц, утвержденному прокуратурой города Горно-Алтайска.

Распоряжением Мэра города Горно-Алтайска от 08.02.2010 № 124-р создана комиссия по определению территорий для размещения мест розничной продажи алкогольной продукции. Произведены замеры расстояний от учебных, детских учреждений до объектов торговли, осуществляющих розничную продажу алкогольной продукции. Нарушения были выявлены в трех торговых объектах, руководителям организаций направлены распоряжения об ограничении деятельности по розничной продаже алкогольной продукции, в виде запрета на реализацию алкогольной продукции с содержанием этилового спирта более 15% объема продаже алкогольной продукции.

Постановление Правительства Республики Алтай от 24.03.2005 № 34 «О порядке определения органами местного самоуправления Республики Алтай прилегающих территорий, на которых не допускается розничная продажа алкогольной продукции» было признано утратившим силу, согласно постановлению Правительства Республики Алтай от 30.11.2011 № 345. В прокуратуру города Горно-Алтайска направлен проект постановления об отмене постановления Администрации города Горно-Алтайска от 30.08.2010 № 71 «Об определении прилегающих территорий, на которых не допускается или ограничивается розничная продажа алкогольной продукции на территории муниципального образования «Город Горно-Алтайск» для предварительного изучения и заключения о соответствии действующему законодательству.

Управление ФАС по Республике Алтай по результатам рассмотрения заявления ООО «ЯНторг» пришло к выводу, что Постановление Правительства Республики Алтай от 24.03.2005 № 34 «О порядке определения органами местного самоуправления Республики Алтай прилегающих территорий, на которых не допускается розничная продажа алкогольной продукции» установило дополнительный запрет на осуществление деятельности по розничной продаже алкогольной продукции, в виде запрета на реализацию алкогольной продукции с содержанием этилового спирта более 15% объема готовой продукции, на прилегающей территории к общежитию образовательного учреждения. В связи с отменой данного постановления Администрация МО «Город Горно-Алтайск» обязана была отменить распоряжение от 07.10.2010 № 1385-р.

В связи с выше изложенным не принятие Администрацией МО «Город Горно-Алтайск» мер по отмене распоряжение от 07.10.2010 № 1385-р «Об ограничении деятельности по розничной продаже алкогольной продукции» препятствует осуществлению ООО «ЯНторг» законной предпринимательской деятельности, в результате чего может возникнуть ограничение конкуренции на рынке розничной реализации алкогольной продукции с содержанием этилового спирта более 15% объема готовой продукции.

Пунктом 3 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются установление запретов или введение ограничений в отношении свободного перемещения товаров в Российской Федерации, **иных ограничений прав хозяйствующих субъектов на продажу**, покупку, иное приобретение, обмен товаров.

В соответствии с Приказом Управления ФАС по Республики Алтай о возбуждении дела № 20 от 06.02.2012 г. по выявленному признаку нарушения антимонопольного законодательства было возбуждено дело № 3 в отношении Администрации МО «Город Горно-Алтайск» **по пункту 3 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.**

Определением Управления ФАС по Республики Алтай от 06.02.2012 рассмотрение дела было назначено на 14.02.2012 г. на 11 часов 00 минут.

10.02.2012 г. Администрация города г. Горно-Алтайска во исполнение определения УФАС по РА о назначении дела № 3 представила следующие пояснения.

Согласно ФЗ от 18.07.2011г. № 218-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу Федерального закона «Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе» полномочия по установлению порядка определения прилегающих территорий органами местного самоуправления были возложены на Правительство Российской Федерации.

В соответствии с частью 4 статьи 16 ФЗ от 22.11.1995г. № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (далее - ФЗ от 22.11.1995г. № 171-ФЗ) Правительство РФ устанавливает только порядок определения границ земельных участков, которые непосредственно прилегают к зданиям, строениям, сооружениям, где запрещена розничная продажа алкогольной продукции. Однако, непосредственное определение границ таких земельных участков осуществляется решениями органов местного самоуправления с использованием их полномочий в области градостроительной деятельности, установленных Градостроительным кодексом РФ.

В настоящее время, согласно пункта 2 статьи 16 ФЗ от 22.11.1995г. № 171-ФЗ запрет розничной продажи алкогольной продукции в детских, образовательных, медицинских организациях, на объектах спорта и на прилегающих к ним территориях, а также в нестационарных торговых объектах, сохранил силу.

Администрация города Горно-Алтайска своими актами и (или) действиями (бездействиями) не ограничивала права хозяйствующих субъектов на продажу алкогольной продукции и не посягала на конкуренцию на рынке алкогольной продукции, а действовала в рамках предоставленных государственных полномочий, в том числе в целях реализации государственной политики по снижению масштабов злоупотребления алкогольной продукцией и профилактике алкоголизма среди населения Российской Федерации, обеспечение приоритетности защиты жизни и здоровья граждан по отношению к экономическим интересам участников алкогольного рынка, а также снижение доступности алкогольной продукции путем ограничения ее розничной продажи по месту и времени, особенно для молодежи.

В данный момент Постановление Администрации города Горно-Алтайска от 30.08.2010г. № 71 «Об определении прилегающих территории, на которых не допускается или ограничивается розничная продажа алкогольной продукции на территории муниципального образования «Город Горно-Алтайска», а также Распоряжение Администрации города Горно-Алтайска от 07.10.2010г. № 1385-р после согласований с Прокуратурой города Горно-Алтайска отменены (обращение с проектом отмены спорных актов в адрес Прокуратуры города и заключение Прокуратуры города от 30.01.2012г. прилагаются).

Кроме того, Администрация города Горно-Алтайска полагает, что отмена или признание утратившим силу акта, обладающего высшей юридической силой, непосредственно приводит к утрате силы или неприменению акта наименьшей силы.

Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Алтайского республиканского УФАС России, изучив материалы дела, заслушав представителей ответчика, заявителя пришла к выводу:

В ходе внеплановой проверки ООО «ЯНторг» по соблюдению лицензиатом лицензионных требований и условий розничной продажи алкогольной продукции 17.09.2010г. прокуратурой г. Горно-Алтайска с привлечением специалистов Администрации МО «Город Горно-Алтайск» было вынесено решение о том, что розничная торговля алкогольной продукцией с содержанием этилового спирта свыше 15% объема готовой продукции осуществляется с нарушением Закона об обороте этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции. В связи с чем, Администрацией г. Горно-Алтайска на основании части 3 статьи 16 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ, постановления Администрации города г. Горно-Алтайска от 30.08.2010 г. № 71 «Об определении прилегающих территорий, на которых не допускается или ограничивается розничная продажа алкогольной продукции на территории Муниципального образования «Город Горно-Алтайск»» принято Распоряжение от 07.10.2010 № 1385-р «Об ограничении деятельности по розничной продаже алкогольной продукции» которым ограничена деятельность ООО «ЯНторг» по розничной продаже алкогольной продукции с содержанием этилового спирта более 15% объема готовой продукции в магазине «Гурман» по адресу г. Горно-Алтайск, ул. Чорос-Гуркина, 11/3, в связи с

нахождением магазина на прилегающей территории к общежитию образовательного учреждения.

При проведении анализа нормативно-правовых актов Российской Федерации и Республики Алтай установлено следующее:

В соответствии с частью 3 статьи 16 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» не допускается розничная продажа алкогольной продукции в детских, образовательных, медицинских организациях, на объектах спорта, на прилегающих к ним **территориях**.

Частью 5 указанной статьи определено, что органы государственной власти субъектов Российской Федерации вправе устанавливать дополнительные ограничения времени, условий и мест розничной продажи алкогольной продукции, в том числе полный запрет на розничную продажу алкогольной продукции.

В соответствии с данной нормой закона Правительство Республики Алтай приняло постановление от 24.03.2005 № 34 «О порядке определения органами местного самоуправления Республики Алтай прилегающих территорий, на которых не допускается розничная продажа алкогольной продукции», которым запретило осуществлять деятельность по розничной продаже алкогольной продукции с содержанием этилового спирта более 15 процентов объема готовой продукции на прилегающей территории к образовательным учреждениям (**в том числе студенческим общежитиям**).

Т.е. перечень мест, установленный Федеральным законом, на которых запрещается продажа алкогольной продукции с содержанием спирта свыше 15% объема готовой продукции дополнен постановлением Правительства РА студенческими общежитиями.

30.11.2011г. Правительство Республики Алтай постановлением № 345 «О внесении изменений в пункты 1 и 2 постановления Правительства Республики Алтай от 18 ноября 2010 года № 249 и признании утратившими силу некоторых постановлений Правительства Республики Алтай» отменило ранее изданное постановление от 24.03.2005 № 34.

Таким образом, в настоящий время на территории Республики Алтай реализация алкогольной продукции с содержанием этилового спирта более 15% объема готовой продукции в иных местах кроме как поименованных в части 2 статьи 16 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» не запрещена.

На основании изложенного с момента вступления в законную силу (13.12.2011г.) постановления Правительства Республики Алтай от 30.11.2011г. № 345 Администрация МО «Город Горно-Алтайск» обязана была отменить распоряжение от 07.10.2010 № 1385-р «Об ограничении деятельности по розничной продаже алкогольной продукции» которым ограничена деятельность ООО «ЯНторг» по розничной продаже алкогольной продукции с содержанием этилового спирта

более 15% объема готовой продукции в магазине «Гурман» по адресу г. Горно-Алтайск, ул. Чорос-Гуркина, 11/3.

Более того, согласно части 4 статьи 16 Федерального закона от 22.11.1995г. № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» к прилегающим территориям, на которых не допускается розничная продажа алкогольной продукции, относятся земельные участки, которые непосредственно прилегают к зданиям, строениям, сооружениям и границы которых определяются решениями органов местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Правительством Российской Федерации указанный порядок до настоящего времени не установлен, вследствие чего отсутствуют основания определения решениями органов местного самоуправления прилегающих территорий, на которых не допускается или ограничивается розничная продажа алкогольной продукции на территории муниципального образования «Город Горно-Алтайск».

Таким образом, не принятие Администрацией МО «Город Горно-Алтайск» мер по отмене распоряжение от 07.10.2010 № 1385-р «Об ограничении деятельности по розничной продаже алкогольной продукции» препятствовало осуществлению ООО «ЯНторг» законной предпринимательской деятельности.

Пунктом 3 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия), в частности запрещаются установление запретов или введение ограничений в отношении свободного перемещения товаров в Российской Федерации, **иных ограничений прав хозяйствующих субъектов на продажу**, покупку, иное приобретение, обмен товаров, следовательно, бездействие Администрации МО «Город Горно-Алтайск» является нарушением.

Однако данное нарушение антимонопольного законодательства было устранено Администрацией МО «Город Горно-Алтайск» в добровольном порядке. 08.02.2012 Администрация МО «Город Горно-Алтайск» после согласования с Прокуратурой города Горно-Алтайска отменило постановление Администрации города Горно-Алтайска от 30.08.2010г. № 71 «Об определении прилегающих территории, на которых не допускается или ограничивается розничная продажа алкогольной продукции на территории муниципального образования «Город Горно-Алтайска», а также Распоряжение Администрации города Горно-Алтайска от 07.10.2010г. № 1385-р.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение.

Вышеуказанные действия хозяйствующего субъекта является основанием для освобождения от административной ответственности, предусмотренной за данное правонарушение статьей 14.9 Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать Администрацию МО «Город Горно-Алтайск» нарушившей пункт 3 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 –ФЗ «О защите конкуренции» в связи с не принятием мер по отмене распоряжения от 07.10.2010 № 1385–р «Об ограничении конкуренции на рынке розничной реализации алкогольной продукции».

2. Прекратить рассмотрение дела № 3 от 06.02.2012 г. в отношении Администрации МО «Город Горно-Алтайск» в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.