

## РЕШЕНИЕ

г. Пенза

Резолютивная часть решения объявлена «30» января 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено «31» января 2020 года.

Комиссия Пензенского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

1. \*\*\*\*\* –руководителя управления, председателя Комиссии,
2. \*\*\*\*\* – начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;
3. \*\*\*\*\* - главного специалиста – эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;
4. \*\*\*\*\*- специалиста – эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;

В отстутствии ООО «Альбион-2002, ООО «Альфа Пенза»» (о дате, времени и месте рассмотрения дела уведомлено надлежащим образом),

рассмотрев дело № 2-03/08-2018 по признакам нарушения ООО «Альфа Пенза» (ИНН 5837061167, г. Пенза, ул. Кижеватова, 26) статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России из ФАС России поступило обращение ООО «Альбион-2002» (ИНН 5257056036, ОГРН 102520239677, г. Нижний Новгород, ул. Канавинская, д. 25) на действия торговой сети «Красное & белое» (ООО «Альфа Пенза») по вопросу недобросовестной конкуренции при реализации табачной продукции в торговых объектах, расположенных на расстоянии менее ста метров от организаций, оказывающих образовательные услуги.

По результатам рассмотрения поступивших документов и материалов в действиях ООО «Альфа Пенза» при осуществлении предпринимательской деятельности и противоречащих законодательству Российской Федерации и выразившихся в реализации табачной продукции с нарушением ограничений,

установленных подпунктом 2 пункта 7 статьи 19 Федерального закона от 23.02.2013 №15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака», установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного статьей 14.8 Закона о защите конкуренции.

На основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции ООО «Альфа Пенза» выдано предупреждение от 13.04.2018 №2-18/04-2018 о необходимости прекращения указанных действий в течение 14 дней с момента получения предупреждения путем прекращения при осуществлении торговой деятельности в магазинах «Красное & Белое» по адресам: г. Пенза, ул. Минская, 16А, г. Сердобск, ул. М. Горького, 162 реализации табачной продукции.

Указанное предупреждение было получено Обществом 31 мая 2018 года. В ответе на предупреждение ООО «Альфа Пенза» указало, что с предупреждением Общество не согласно и считает его незаконным.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Приказом Пензенского УФАС России от 18.06.2018 года № 70 в отношении ООО «Альфа Пенза» возбуждено дело № 2-03/08-2018 по признакам недобросовестной конкуренции и нарушения требований статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 18.06.2018 рассмотрение дела назначено на 10 июля 2018г. в 10 часов 00 минут.

05 июля 2018 года от ООО «Альфа Пенза» поступило ходатайство о приостановлении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства №2-03/08-2018. В ходатайстве Ответчик пояснил, что им в Арбитражный суд Пензенской области подано заявление о признании недействительным предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства №2-18/04-2018 от 13.04.2018г. Документов, свидетельствующих о принятии Арбитражным судом Пензенской области искового заявления не представлено. Рассмотрение данного Ходатайства Комиссией было отложено до следующего заседания.

Определением от 10 июля 2018г. рассмотрение дела назначено на 08 августа 2018г. в 11 часов 00 минут.

06 августа 2018 года Арбитражный суд Пензенской области принял к производству вышеуказанное заявление ООО «Альфа Пенза» и возбудил по нему производство №А49-8290/2018.

В связи с тем, что выводы Арбитражного суда Пензенской области по делу № А49-8290/2018 могли иметь значение при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства № 2-03/08-2018, оно не могло быть рассмотрено антимонопольным органом до разрешения по существу Судом указанного дела, то Комиссией Пензенского УФАС России было определено приостановить рассмотрение дела №2-03/08-2018г.

Определением от 08.08.2018 года рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства №2-03/08-2018 приостановлено до рассмотрения дела № А49-8290/2018.

Решением Арбитражного суда Пензенской области от 19.11.2018 по делу № А49-8290/2018 было отказано обществу с ограниченной ответственностью «Альфа Пенза» в удовлетворении заявленных требований.

Постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 11.12.2019 по делу № А49-8290/2018 решение Арбитражного суда Пензенской области от 19.11.2018 года по делу №А49-8290/2018 отменено.

Заявленное обществом с ограниченной ответственностью «Альфа Пенза» требование удовлетворено.

Предупреждение Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области №2-18/04- 2018 от 13.04.2018 признано недействительным.

В ходе рассмотрения дела установлено, что ООО «Альбион – 2002» и ООО «Альфа Пенза» являются коммерческими организациями, осуществляют деятельность на рынке розничной торговли табачными изделиями на территории Пензенской области и являются конкурентами.

Из приложенных к обращению ООО «Альбион – 2002» скан-копий кассовых чеков на оплату табачной продукции следует, в магазине торговой сети «Красное & белое» по адресам: г. Пенза, ул. Минская, 16А; г.Сердобск, ул. М. Горького 162 хозяйствующим субъектом ООО «Альфа Пенза» осуществлялась продажа табачной продукции, а также результаты исследования расстояний от магазинов

«Красное&Белое» до учебных учреждений, произведенного с использованием сервисов сети «Интернет».

В ходе рассмотрения обращения установлено, что 16.04.2018г. в магазине торговой сети «Красное & белое» по адресу: г. Пенза, ул. Минская, 16А; г.Сердобск, ул. М.Горького, 162 производится розничная реализация табачной продукции – ООО «Альфа Пенза».

Кроме того, в планах территорий зафиксировано, что расстояние между торговым объектом по адресу: г. Пенза, ул. Минская, 16А и МБОУ общеобразовательная средняя школа № 37 г. Пензы составляет 100 метров; расстояние между торговым объектом по адресу: г.Сердобск, ул. М. Горького,162 и МДОУ детский сад № 16 г. Сердобска составляет 72 метра.

Таким образом, на момент вынесения предупреждения от 13.04.2018 №2-18/04-2018 Пензенским УФАС России было установлено, что в торговых объектах по адресам: г. Пенза, ул. Минская, 16А; г. Сердобск, ул. М. Горького, 162 осуществлялась продажа табачной продукции в запрещенных законом местах.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9 названного Федерального закона граждане имеют право, в числе прочего, на благоприятную среду жизнедеятельности без окружающего табачного дыма и охрану здоровья от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака. Пунктом 1 части 2 статьи 10 Федерального закона № 15-ФЗ предусмотрено, что индивидуальные предприниматели и юридические лица обязаны, в числе прочего, соблюдать нормы законодательства в сфере охраны здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака. Пунктом 2 части 7 статьи 19 Федерального закона № 15-ФЗ установлен запрет на розничную торговлю табачной продукцией на расстоянии менее чем сто метров по прямой линии без учета искусственных и естественных преград от ближайшей точки, граничащей с территорией, предназначенной для оказания образовательных услуг. Таким образом, в целях ограничения доступности табачных изделий для несовершеннолетних законодательно установлен запрет розничной продажи указанного товара на расстоянии 100 метров от ближайшей точки, граничащей с территорией, предназначенной для оказания образовательных услуг. Такая зона, соответственно, представляет собой окружность вокруг границы территории образовательного учреждения с радиусом 100 метров от любой

точки на границе территории образовательного учреждения.

Деятельность ООО «Альфа Пенза» по розничной продаже табачной продукции в торговой организации по адресам: г. Пенза, ул. Минская, 16А; г. Сердобск, ул. М. Горького, 162 противоречит пункту 2 части 7 статьи 19 Федерального закона от 23.02.2013 N 15-ФЗ "Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака".

Согласно Постановлению Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 11.12.2019 г. по делу № А49-8290/2018, эти доказательства могут свидетельствовать только о наличии признаков нарушения законодательства об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака, а не нарушения антимонопольного законодательства. Указанная позиция изложена в Определении Верховного Суда Российской Федерации от 05.09.2019 г. № 307-ЭС19-9220, постановлении Арбитражного суда Поволжского округа от 01.10.2019 года по делу А49-8291/2018.

В соответствии с нормой части 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции для квалификации поведения хозяйствующего субъекта в качестве недозволенной (недобросовестной) конкуренции значение имеет не как таковое соблюдение (нарушение) им гражданского или отраслевого законодательства, а иные обстоятельства: 1) является ли его поведение актом конкуренции – затрагивает права и законные интересы иных участвующих на рынке хозяйствующих субъектов и потребителей; 2) направлено ли оно на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности не за счет собственных экономических ресурсов, а за счет иных участников рынка – на причинение им действительных или потенциальных убытков, умаление деловой репутации; 3) совместим ли избранный хозяйствующим субъектом способ получения преимуществ с честным предпринимательством – отвечает ли он требованиям законодательства и (или) сложившимся в коммерческом обороте обычаям, представлениям о добропорядочности, разумности и справедливости (определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 26.04.2019 № 303-КГ18-23327).

Из этого вытекает необходимость ограничивать нарушения лицом положений гражданского законодательства, законодательства о

налогах и сборах, законодательства о лицензировании, иного законодательства, влекущие за собой получение различного рода выгод и преимуществ, от нарушений, которые направлены на получение выгод и преимуществ в результате недобросовестной конкуренции.

В связи с изложенным, в рассматриваемых действиях ООО «Альфа Пенза» нарушение антимонопольного законодательства, в том числе недобросовестная конкуренция, не установлено.

Полученные в ходе рассмотрения настоящего дела документы и материалы являются достаточными для принятия решения Комиссией Пензенского УФАС России.

Учитывая позицию Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда, Комиссия единогласно пришла к выводу об отсутствии в действиях ООО «Альфа Пенза» нарушения, предусмотренного статьей 14.8 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, статьей 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

### **РЕШИЛА:**

1. В связи с отсутствием нарушения требований статьи 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях ООО «Альфа Пенза» (ИНН 5837061167, г. Пенза, ул. Кижеватова, 26) рассмотрение дела № 2-03/08-2018 прекратить.

Председатель Комиссии

\*\*\*\*\*

Члены комиссии

\*\*\*\*\*

\*\*\*\*\*

\*\*\*\*\*

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