

РЕШЕНИЕ

Г.

Ульяновск

Резолютивная часть решения оглашена 16.03.2012

В полном объеме решение изготовлено 30.03.2012

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель

<...>

Комиссии

Члены

- нач. отдела <...>

Комиссии

- специалист-эксперт <...>

рассмотрев дело № 8347/04-2012 по признакам нарушения Межрегиональным управлением Росалкогольрегулирования по Приволжскому федеральному округу (603104, г. Нижний Новгород, ул. Нартова, 6, корп. 6, оф. 833) пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

01.02.2012 в Ульяновское УФАС России поступило заявление индивидуального предпринимателя Г<...> на незаконные действия должностного лица МРУ Росалкогольрегулирования по Приволжскому федеральному округу при возбуждении административного дела по ч. 3 ст. 14.16 КоАП РФ.

На основании данного заявления приказом руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области от 01.03.2012 № 52 возбуждено дело по признакам нарушения Межрегиональным управлением

Росалкогольрегулирования по Приволжскому федеральному округу, выразившегося в необоснованном препятствовании осуществлению деятельности индивидуальным предпринимателем Г<...> – владельцу торгового киоска (г. Ульяновск, пр. Тюленева, ост. «Поликлиника № 5»), осуществляющей розничную продажу пива и пивных напитков.

Согласно письменным пояснениям МРУ Росалкогольрегулирования по Приволжскому федеральному округу факт нарушения антимонопольного законодательства не признало по следующим основаниям.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 28.1 поводом к возбуждению дела об административном правонарушении является поступившие из правоохранительных органов, а также из других государственных органов, органов местного самоуправления, от общественных объединений материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения.

В данном случае, основанием к проведению административного расследования в отношении индивидуального предпринимателя Г<...> послужило обращение председателя Комитета общественной безопасности Ульяновской области Д.В. Денисова, из которого следует, что в нарушение п. 2. ст. 16 Федерального закона № 171-ФЗ на остановках общественного транспорта (транспорта общего пользования) города Ульяновска допускается розничная продажа алкогольной продукции. Среди прочих адресов продажи в обращении указан остановочный модуль, расположенный по адресу, пр-т Тюленева, ост. Поликлиника №5, г. Ульяновск, по которому в торговом киоске осуществляет продажу алкогольной продукции индивидуальный предприниматель Г<...>

В соответствии с п.1 ст. 28.3 КоАП РФ протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных КоАП РФ, составляются должностными лицами органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях в соответствии с главой 23 настоящего Кодекса, в пределах компетенции соответствующего органа.

Согласно ст. 23.50 КоАП РФ органы, осуществляющие государственный контроль за производством и оборотом этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных ч. 3 статьи 14.16 КоАП РФ.

Административное расследование по делу в отношении индивидуального предпринимателя проводилось в соответствии со ст. 28.8 КоАП РФ (определение о продлении дела об административном правонарушении и о проведении административного расследования от 17.02.2012 № 06-12/5).

МРУ Росалкогольрегулирования по Приволжскому федеральному округу пояснило, что при вынесении определения о назначении дела №8347/04-2012 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению не учтено отсутствие в Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях у лица, привлекаемого к административной ответственности, права на обжалование определения о возбуждении дела об административном расследовании и проведении административного расследования.

Действующее административное законодательство не предусматривает процедуры самостоятельного обжалования определения о возбуждении производства по делу об административном правонарушении. Согласно ст. 30.1 КоАП РФ обжаловано может быть лишь конечное решение по делу об административном правонарушении, а также определение об отказе в возбуждении дела.

На основании ст. 27.1, 27.14, 28.3 КоАП РФ в качестве меры обеспечения обязательства по делу с целью пресечения незаконного оборота алкогольной продукции на территории г. Ульяновска на алкогольную продукцию (пиво) наложен арест (протокол ареста от 18.01.2011). Федеральным законом N 218-ФЗ в пункт 3 статьи 1 Федерального закона № 171-ФЗ внесены изменения, согласно которым действие Федерального закона № 171 - ФЗ распространяется на деятельность по производству и обороту пива и пивных напитков.

До внесения указанных изменений в пункте 3 статьи 1 Федерального закона N 171-ФЗ особо оговаривалось, что нормы Федерального закона № 171-ФЗ не применяются к деятельности по производству и обороту пива, поскольку пиво по всем признакам подпадает под определение, установленное подпунктом 7 статьи 2 Федерального закона № 171-ФЗ (в редакции, действующей до 1 июля 2012 года), согласно которому алкогольной продукцией признается пищевая продукция, которая произведена с использованием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 1,5 процента объема готовой продукции.

При этом ГОСТ Р 53358-2009 «Продукты пивоварения. Термины и определения» устанавливает, что пиво - пенистый напиток, полученный из пивоваренного солода, хмеля и/или хмелепродуктов и воды с применением или без применения зернопродуктов, сахаросодержащих продуктов в результате брожения пивного сусла, содержащий этиловый спирт, образовавшийся в процессе брожения сусла.

Таким образом, согласно прежней редакции Федерального закона № 171-ФЗ пиво признавалось алкогольной продукцией, в противном случае такое изъятие не имело бы правового смысла, что соответствует определению пищевых продуктов, установленному статьей 1 Федерального закона от 2 января 2000 г. № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов», согласно которому пиво относится к алкогольной продукции.

Пиво и пивные напитки и до принятия Федерального закона N 218-ФЗ относились к алкогольной продукции, однако до 22 июля 2011 года (дня официального опубликования Федерального закона № 218-ФЗ) на деятельность по их производству и обороту не распространялись ограничения, установленные Федеральным законом № 171-ФЗ.

Следовательно, после отмены Федеральным законом № 218-ФЗ вышеупомянутого изъятия на деятельность по производству и обороту пива и пивных напитков, а также на потребление указанной продукции по общему правилу распространяются все нормы и ограничения, установленные в отношении алкогольной продукции действующей редакцией Федерального закона № 171-ФЗ, если в самих этих нормах и ограничениях не предусмотрены исключения для пива и пивных напитков.

На основании изложенного, пиво и пивные напитки относятся к алкогольной продукции и с 22 июля 2011 года (дня официального опубликования Федерального закона № 218-ФЗ) на них распространяются ограничения, установленные Федеральным законом № 171 -ФЗ.

Проведение административного расследования и наложение ареста на алкогольную продукцию не является воспрепятствованием осуществлению деятельности индивидуального предпринимателя. МРУ Росалкогольрегулирования по ПФО является полномочным органом по рассмотрению административных дел, предусмотренных ч. 3 ст. 14.16 КоАП РФ и действует в рамках административного законодательства.

Составление протокола по указанному делу назначено на 14 марта 2012 года. После чего указанное дело в соответствии с КоАП РФ будет направлено в Советский районный суд г. Нижнего Новгорода в соответствии с территориальностью. Принятие решения о привлечении ИП Г<...> к ответственности за нарушение административного законодательства и решение о судьбе арестованной в рамках административного расследования продукции находится в исключительной компетенции суда.

На заседании комиссии заявитель пояснила, что 18.01.2012 должностным лицом МРУ Росалкогольрегулирования по ПФО Катиным В.А. был составлен протокол об административном правонарушении по ч. 3 ст. 14.16 КоАП РФ, протокол ареста алкогольной продукции (пива) в количестве 97 бутылок. Пояснила, что протокол об административном правонарушении не был составлен на месте, в протоколе ареста указана неверная информация, а именно в перечне арестованной алкогольной продукции в качестве объема пива «Симбирская корона» 4,5 % указан 1 литр, при этом данное пиво не выпускается в указанном объеме. Дополнительно пояснила, что никаких действий по запрету розничной продажи пива и пивной напитки в отношении индивидуального предпринимателя со стороны иных органов исполнительной власти не осуществлялись. Пояснила, что 18.01.2012 в 17:00 состоялось совещание в здании Администрации Заволжского района с участием индивидуальных предпринимателей по вопросу реализации пива и пивных напитков через торговые киоски, установленные на остановках общественного транспорта, на котором было озвучено о введении федеральным законодательством запрета на розничную продажу пива через торговые киоски. Подтвердила, что в настоящее время осуществляет розничную продажу пива с содержанием этилового спирта 5 и менее процентов объема готовой продукции.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия приходит к выводу об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства в действиях Межрегионального управления Росалкогольрегулирования по Приволжскому федеральному округу, выразившихся в необоснованном препятствовании осуществлению деятельности индивидуальному предпринимателю Г<...> – владельцу торгового киоска (г. Ульяновск, пр. Тюленева, ост. «Поликлиника № 5»), осуществляющей розничную продажу пива и пивных напитков.

Как установлено, определением от 18.01.2012 главным специалистом-экспертом

Катиным В.А. МРУ Росалкогольрегулированию по Приволжскому федеральному округу возбуждено дело в отношении ИП Г<...> по признакам нарушения ч. 3 ст. 14.16 КоАП РФ.

Административное дело по ч. 3 ст. 14.16 КоАП РФ было возбуждено по факту нарушения ИП Г<...> п. 2 ст. 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».

18.01.2012 составлен протокол ареста, согласно которому было арестовано алкогольной продукции в количестве 97 бутылок, в том числе пиво с содержанием этилового спирта 5 и менее процентов объема готовой продукции.

В соответствии с [пунктом 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» в редакции Федерального закона от 18.07.2011 № 218-ФЗ, вступившей в силу с 22 июля 2011 года, розничная продажа алкогольной продукции, в частности, запрещена: на территориях, прилегающих к детским, образовательным, медицинским организациям, а также к объектам спорта; на остановочных пунктах движения всех видов общественного транспорта (транспорта общего пользования) городского и пригородного сообщения, а также на автозаправочных станциях; на оптовых и розничных рынках, на вокзалах, в аэропортах, в иных местах массового скопления граждан и местах нахождения источников повышенной опасности, определенных органами государственной власти субъектов Российской Федерации в [порядке](#), установленном Правительством Российской Федерации, а также на прилегающих к таким местам территориях; в нестационарных торговых объектах.

В соответствии с п. 7 ст. 2 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» под алкогольной продукцией понимается пищевая продукция, которая произведена с использованием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 1,5 процента объема готовой продукции. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как питьевой этиловый спирт, спиртные напитки (в том числе водка), вино (в том числе натуральное вино).

В соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 218-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» и признании утратившим силу Федерального закона от 07.03.2005 № 11-ФЗ «Об ограничениях розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе» изменения, внесенные в пункт 7 статьи 2 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ, вступают в силу 01.07.2012.

Пункт 7 изложен в следующей редакции: «Алкогольная продукция - пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования

этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива».

Таким образом, пиво будет приравнено к алкогольной продукции с 01.07.2012.

В статье 16 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ предусмотрено, что до 01.01.2013 не применяется запрет на розничную продажу алкогольной продукции в нестационарных торговых объектах в отношении пива и напитков, изготавливаемых на основе пива, с содержанием этилового спирта 5 и менее процентов объема готовой продукции.

Следовательно, запрет на розничную продажу в нестационарных торговых объектах пивом и пивными напитками, изготавливаемыми на основе пива, с содержанием этилового спирта 5 и менее процентов объема готовой продукции, осуществляемую индивидуальными предпринимателями, будет действовать только с 01.07.2013.

В соответствии с ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органом исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов или организациям, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации 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 необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

На основании изложенного, Комиссия считает необходимым выдать рекомендации, направленные на предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

Следует учесть, что действия должностным лицом МРУ Роскалкогольрегулирования по Приволжскому федеральному округу совершены в рамках процедуры рассмотрения дел об административных правонарушениях, предусмотренной Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, которым предусмотрен специальный порядок обжалования постановлений об административном правонарушении.

В соответствии с Положением о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденным Приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30, не наделено полномочиями по отмене решений органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, во внесудебном порядке.

Таким образом, действия Межрегиональным управлением Росалкогольрегулирования по Приволжскому федеральному округу при возбуждении административного дела по ч. 3 ст. 14.16 КоАП РФ не нарушают норм антимонопольного законодательства (ч. 1 ст. 15 Закона «О защите конкуренции»).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

РЕШИЛА:

1. В связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях Межрегионального управления Росалкогольрегулирования по Приволжскому федеральному округу дело № 8347/04-2012 в отношении Межрегионального управления Росалкогольрегулирования по Приволжскому федеральному округу о нарушении пункта 2 части 1 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» в отношении производством прекратить.
2. Выдать Межрегиональному управлению Росалкогольрегулирования по Приволжскому федеральному округу рекомендации, направленные на обеспечение конкуренции, а именно:
 - при осуществлении функций государственного контроля за соблюдением действующего законодательства в сфере производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, а именно пива и пивных напитков, приравняемых к алкогольной продукции с 01.07.2012, учитывать исключения, предусмотренные для пива и пивных напитков, установленные нормами 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» в редакции Федерального закона от 18.07.2011 № 218-ФЗ.

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