

**РЕШЕНИЕ**  
**по делу № 1 15/81-12**

**«03» декабря 2012 г. г. Москва**

Резолютивная часть решения оглашена «19» ноября 2012 г.  
В полном объеме решение изготовлено «03» декабря 2012 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Федеральной антимонопольной службы Субботина П.Т.; членов Комиссии – Урюкиной Е.В. – заместителя начальника Управления контроля социальной сферы и торговли; Воробьева А.Г. – начальника информационно-аналитического отдела Аналитического управления; Садовниковой М.И. – начальника отдела расследований Управления контроля органов власти; Мухлынова Р.В. – заместителя начальника отдела расследований Управления контроля органов власти; Дроздова Б.Б. – заместителя начальника отдела правовой экспертизы Правового управления; Баскаковой Д.Ю. – главного специалиста-эксперта отдела судебной работы Правового управления, рассмотрев дело № 1 15/81-12, возбужденное в отношении Министерства экономического развития инвестиций и торговли Самарской области по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в присутствии представителя ООО «АэроТрейдСервис» Кравченко Г.С. (доверенность от 19.10.2012 № 64) и представителя Министерства экономического развития инвестиций и торговли Самарской области (далее – МЭРИТ) Кутуковой Т.В. (доверенность от 12.11.2012 № 7-23/883),

**У С Т А Н О В И Л А:**

Основанием для возбуждения дела № 1 15/81-12 послужило заявление ООО «АэроТрейдСервис» б/н от 16.04.2012, содержащее информацию о признаках нарушения антимонопольного законодательства МЭРИТ, выразившихся в издании приказа от 26.03.2012 №50 «О приостановлении действия лицензии Общества с ограниченной ответственностью «АэроТрейдСервис» (далее – Приказ МЭРИТ).

Согласно Приказу МЭРИТ от 26.03.2012 № 50 «О приостановлении действия лицензии ООО «АэроТрейдСервис», в связи с невыполнением Обществом предписания от 06.03.2012 № Л-120084 об устранении нарушений лицензионных требований и условий розничной продажи алкогольной продукции к акту проверки ООО «АэроТрейдСервис» от 06.03.2012 № Л-120084, а именно:

- непредставление сопроводительных документов, удостоверяющих легальность производства и оборота алкогольной продукции;
- непредставление документов, подтверждающих право пользования помещением;
- непредставление деклараций об объемах розничной продажи алкогольной продукции на территории Самарской области за октябрь, ноябрь, декабрь 2011 года;

в соответствии с пунктом 1 статьи 20 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» (далее – Федеральный закон № 171-ФЗ) приостановлено действие лицензии на розничную продажу алкогольной продукции (регистрационный номер Г0002026 от 22.11.2011), выданной ООО «АэроТрейдСервис».

Рассмотрев представленные ООО «АэроТрейдСервис» материалы, изучив доводы и возражения сторон по делу, Комиссией установлено следующее.

ООО «АэроТрейдСервис» в соответствии с Уставом имеет филиал (магазин беспошлинной торговли), открытый в регионе деятельности Самарской таможни ФТС России в аэропорту г. Самары, поселок городского типа Береза ОАО «Международный Аэропорт «Курумоч».

МЭРИТ были выданы ООО «АэроТрейдСервис» предписания № 7-23/93 от 16.02.2012 и от 06.03.2012 № Л-120084, в которых зафиксированы вышеуказанные нарушения законодательства Российской Федерации.

Согласно подпункту 2 части 1 статьи 10.2 Федерального закона № 171-ФЗ оборот алкогольной и спиртосодержащей продукции осуществляется при наличии справки, прилагаемой к таможенной декларации (для импортированных этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, за исключением этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, являющихся товарами Таможенного союза).

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 31.12.2005 № 872, которым утверждены правила заполнения справки, прилагаемой к грузовой таможенной декларации, справка заполняется на товары, помещаемые под таможенный режим выпуска для внутреннего потребления.

Учитывая, что товары, реализуемые ООО «АэроТрейдСервис», помещены и находятся под таможенной процедурой беспошлинной торговли, а не выпуска для внутреннего потребления, Общество не располагает и не должно располагать справками к таможенным декларациям.

Кроме того, ООО «АэроТрейдСервис» располагает товарно-транспортными накладными международного образца CMR, порядок оформления и форма которой регламентируется Конвенцией о договоре международной дорожной перевозки грузов (КДПГ, Женева, 19 мая 1956 г.).

В соответствии со статьей 5 указанной Конвенции CMR составляется в трех оригиналах: первый передается отправителю, второй – сопровождает груз, третий – остается у перевозчика.

МЭРИТ были представлены копии международных товарно-транспортных накладных, деклараций на товары, заверенные надлежащим образом таможенным органом и подтверждающие легальность оборота алкогольной продукции и находящейся под таможенной процедурой беспошлинной торговли.

Документ, подтверждающий право пользования помещением, а именно: договор аренды № 372/11, заключенный с ОАО «Международный аэропорт «Курумоч», представлен в МЭРИТ 22.02.2012 (т.е. ранее вынесения приказа МЭРИТ от 26.03.2012 № 50 «О приостановлении действия лицензии ООО «АэроТрейдСервис»).

В выданных ООО «АэроТрейдСервис» предписаниях указано, что декларации ООО «АэроТрейдСервис» об объемах розничной продажи алкогольной продукции на территории Самарской области за октябрь, ноябрь, декабрь 2011 г. считаются непринятными по причине отсутствия в указанных декларациях регистрационного номера поставщика/производителя и даты выдачи лицензии поставщика/производителя. Декларации, поданные Обществом за октябрь, ноябрь, декабрь 2011 года не могут быть приняты до момента устранения вышеназванных нарушений. ООО «АэроТрейдСервис» было предписано представить указанные декларации.

В соответствии со статьей 18 Федерального закона № 171-ФЗ лицензиями на виды деятельности, подлежащие лицензированию, являются лицензии, выдаваемые органами государственной власти Российской Федерации в порядке, установленном данным Федеральным законом. Поставщиком Общества является компания «GEBR. HEINEMANN» (резидент Федеративной республики Германия). В виду того, что иностранный поставщик в соответствии с Федеральным законом № 171-ФЗ не может и не должен обладать лицензией на закупку, хранение и поставки алкогольной продукции, Общество не может и не должно указывать запрошенные МЭРИТ сведения при декларировании.

В соответствии с пунктами 7, 8 постановления Правительства Самарской области от 20.05.2006 №53 «О декларировании объема розничной продажи алкогольной продукции на территории Самарской области» (вместе с «Порядком представления деклараций о розничной продаже алкогольной продукции на территории Самарской области») подтверждением представления деклараций в МЭРИТ при отправке декларации по почте является почтовая квитанция об отправке почтового отправления с описью вложения, датой ее представления считается дата отправки почтового отправления с описью вложения. МЭРИТ не указаны нормы, разрешившие отказать в принятии деклараций.

ООО «АэроТрейдСервис» представлены в ФАС России квитанции об отправке в МЭРИТ по почте в установленный срок деклараций за октябрь, ноябрь, декабрь 2011 г.

Кроме того, ранее ООО «АэроТрейдСервис» обращалось в МЭРИТ с письмом об изменении порядка заполнения деклараций о розничной продаже алкогольной продукции в части внесения в декларации об объемах розничной продажи алкогольной продукции на территории Самарской области сведений об иностранном поставщике, однако ему было отказано письмом от 18.11.2011 № 7-23/1007.

Таким образом, ООО «АэроТрейдСервис» надлежащим образом исполнены все требования законодательства Российской Федерации в части декларирования объемов розничной продажи алкогольной продукции и исполнения выданных предписаний.

Вывод МЭРИТ о неисполнении ООО «АэроТрейдСервис» выданного предписания от 06.03.2012 № Л-120084 не соответствует имеющимся материалам дела. Иные основания для издания Приказа МЭРИТ от 26.03.2012 № 50 «О приостановлении действия лицензии ООО «АэроТрейдСервис» отсутствовали.

Необоснованность действия МЭРИТ, выразившихся в издании Приказа МЭРИТ, подтверждена решением Арбитражного суда г. Москвы от 06.07.2012 по делу № А40-23248/12 и постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 16.10.2012.

Арбитражным судом г. Москвы установлено, что доказательства, свидетельствующие об осуществлении ООО «АэроТрейдСервис» противоправной деятельности МЭРИТ, не представлены.

Решением Арбитражного суда г. Москвы 06.07.2012 по делу № А40-23248/12 Министерству экономического развития инвестиций и торговли Самарской области отказано в удовлетворении требования об аннулировании лицензии (регистрационный номер <...> от 22.11.2011), выданной ООО «АэроТрейдСервис».

Постановлением Девятого арбитражного апелляционного суда от 16.10.2012 решение Арбитражного суда г. Москвы по делу № А40-23248/12 оставлено без изменения.

Таким образом, в период с 26.03.2012 по 16.10.2012 ООО «АэроТрейдСервис» не осуществляло деятельность по розничной продаже алкогольной продукции в ОАО

«Международный Аэропорт «Курумоч».

В соответствии с расчетом, представленным в материалы дела ООО «АэроТрейдСервис», выручка филиала в ОАО «Международный Аэропорт «Курумоч» составляет (тыс. руб.):

--

Как следует из объяснений ООО «АэроТрейдСервис», подтвержденных соответствующим расчетом, доля от продажи алкогольной продукции в выручке магазина беспошлинной торговли составляла от 60% до 85%.

В результате издания Приказа МЭРИТ выручка филиала ООО «АэроТрейдСервис» значительно снизилась. Согласно расчетам, представленным в материалы дела ООО «АэроТрейдСервис», размер недополученной выручки составил 24 135 213 рублей, размер упущенной выгоды составил 6 000 000 рублей.

После издания Приказа МЭРИТ в адрес ООО «АэроТрейдСервис» поступило уведомление от 17.07.2012 № 1114-3055 о расторжения договора аренды между ООО «АэроТрейдСервис» и ОАО «Международный Аэропорт «Курумоч» по инициативе последнего.

ОАО «Международный Аэропорт «Курумоч» был объявлен тендер на заключение договора аренды для размещения магазина беспошлинной торговли (дата окончания приема заявок – 10 часов 00 минут 01.10.2012).

Вследствие приостановления Приказом МЭРИТ действия лицензии на розничную продажу алкогольной продукции на территории ОАО «Международный Аэропорт «Курумоч» ООО «АэроТрейдСервис» было лишено возможности предложить конкурентоспособные условия в части ассортимента продукции. Понесенные ООО «АэроТрейдСервис» убытки также не позволили предложить конкурентоспособные финансовые условия арендодателю.

Победителем состоявшегося тендера стало ЗАО «КАПО Дьюти Фри».

Необоснованное приостановление действия лицензии ООО «АэроТрейдСервис» на розничную продажу алкогольной продукции препятствовало осуществлению деятельности данным хозяйствующим субъектом, повлекло для хозяйствующего субъекта возникновение убытков, в том числе упущенной выгоды.

На 01.11.2012 на территории Самарской области насчитывалось 4325 объектов розничной торговли, имеющих 1756 действующих лицензий на розничную продажу алкогольной продукции.

На территориях аэропорта «Самара» и ОАО «Международный Аэропорт «Курумоч», помимо ООО «АэроТрейдСервис», действующие лицензии на розничную продажу алкогольной продукции имели ООО «Взлет» и ООО «Жили-Были-Курумоч». Вместе с тем, владельцем единственного магазина беспошлинной торговли на территории стерильной зоны ОАО «Международный Аэропорт «Курумоч» является ООО «АэроТрейдСервис».

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Таким образом, географическими границами товарного рынка, на котором действует магазин беспошлинной торговли, принадлежащий ООО «АэроТрейдСервис», является территория стерильной зоны ОАО «Международный Аэропорт «Курумоч».

Последствиями указанных действий МЭРИТ явилось ограничение конкуренции на рынке розничной продажи алкогольных напитков на территории стерильной зоны ОАО «Международный Аэропорт «Курумоч», выразившиеся в устранении с товарного рынка магазина беспошлинной торговли, принадлежащего ООО «АэроТрейдСервис», в результате чего ЗАО «КАПО Дьюти Фри» получит возможность в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на товарном рынке.

В соответствии с пунктами 7 и 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке; признаками ограничения конкуренции является сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке и иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

Часть 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещает органам государственной власти субъектов Российской Федерации осуществлять действия (бездействия), 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 запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующим субъектам.

Учитывая изложенное, Комиссия установила в действиях Министерства экономического развития инвестиций и торговли Самарской области нарушение пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции, выразившегося в издании приказа от 26.03.2012 №50 «О приостановлении действия лицензии Общества с ограниченной ответственностью «АэроТрейдСервис», что привело к препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующим субъектом и ограничению конкуренции на рынке розничной продажи алкогольных напитков на территории стерильной зоны ОАО «Международный Аэропорт «Курумоч».

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

РЕШИЛА:

Признать Министерство экономического развития инвестиций и торговли Самарской области нарушившим пункт 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части издания приказа от 26.03.2012 №50 «О приостановлении действия лицензии Общества с ограниченной ответственностью «АэроТрейдСервис», что привело к препятствованию осуществлению деятельности хозяйствующим субъектом и ограничению конкуренции на рынке розничной продажи алкогольных напитков на территории стерильной зоны ОАО «Международный Аэропорт «Курумоч».