

принято 26 января 2012 года

изготовлено 07 февраля 2012 года

г. Ижевск

Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – заместитель руководителя – начальник отдела контроля органов власти <...>., члены Комиссии – <...>. – старший государственный инспектор отдела контроля органов власти, <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, <...>. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев дело № ТГ08-02/2011-151 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) в отношении Министерства торговли и бытовых услуг Удмуртской Республики (Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. М. Горького, 73)

на заседании Комиссии 26.01.2012 г. в присутствии представителей:

ответчика по делу – Министерства торговли и бытовых услуг Удмуртской Республики – <...>., по доверенности, <...>., по доверенности,

заинтересованного лица по делу – Государственного предприятия Удмуртской Республики – <...>., директор,

в отсутствие заявителя – гр. <...>., заинтересованных лиц по делу – ООО «Айкай», ООО «АССО-СПИРИТС», уведомленных о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике поступило заявление гр. <...>. (вх.: № 10260 от 15.09.2011 г.) о нарушении Государственным предприятием Удмуртской Республики «Республиканский центр качества» (далее – ГП УР «Республиканский центр качества», Предприятие), Министерством торговли и бытовых услуг Удмуртской Республики (далее – Министерство) требований антимонопольного законодательства при предоставлении услуг по проверке качества продуктов питания, в том числе алкогольной продукции, и изготовлению штрих-кодовой информации.

По результатам рассмотрения указанного заявления было возбуждено настоящее дело в отношении Министерства торговли и бытовых услуг Удмуртской Республики по признакам нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Из письменного заявления гр.<...>, о нарушении антимонопольного законодательства следует, что в Удмуртской Республике Государственное предприятие Удмуртской Республики «Республиканский центр качества» занимается поборами с оптовиков, заставляя таковых покупать у него, так называемую, Республиканскую марку с названием оптовой компании (марка для нанесения штрихкодирования), которая наклеивается на каждую единицу алкогольной продукции, только после этого алкогольная продукция может поступать в торговые сети. Без этой марки реализация алкогольной продукции невозможна. Государственное предприятие Удмуртской Республики «Республиканский центр качества» за плату осуществляет выборочную проверку качества алкогольной продукции по договорам, заключаемым с организациями, торгующими алкогольной продукцией. За качество алкогольной продукции Предприятие ответственности не несет, а лишь выдает специальные республиканские марки, которые наклеиваются на пробки бутылок.

Таким образом, происходит удорожание продукции, страдает, в конечном счете, потребитель.

На заседании Комиссии представители ответчика по делу и Государственного предприятия Удмуртской Республики «Республиканский центр качества» письменно и устно пояснили, что в действиях Министерства торговли и бытовых услуг Удмуртской Республики нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Постановлением Правительства Удмуртской Республики от 23.12.2002 года № 1095 «О создании Государственного предприятия Удмуртской Республики «Республиканский центр качества» с целью обеспечения действенного контроля за качеством и безопасностью пищевых продуктов, в том числе алкогольной продукции, поступающих на потребительский рынок Удмуртской Республики, было создано ГП УР «Республиканский центр качества».

Постановлением Правительства Удмуртской Республики от 27.09.1999 года № 922 «О Консультативно-экспертном совете по вопросам государственного регулирования производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции в Удмуртской Республике» был образован Консультативно-экспертный совет по вопросам государственного регулирования производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции в Удмуртской Республике.

Основными задачами Совета являлись: анализ возможных социально - экономических последствий расширения действующих спиртовых, ликероводочных и оптовых предприятий на территории республики, целесообразность открытия новых предприятий; анализ практики применения законодательства по вопросам регулирования производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции; анализ законодательных инициатив и подзаконных нормативных актов по вопросам государственного регулирования производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции; координация работы министерств и ведомств, ликероводочных предприятий, предприятий оптовой и розничной торговли в вопросах производства и оборота алкогольной и спиртосодержащей продукции;

разработка рекомендаций по оздоровлению рынка алкогольной продукции республики.

Решения Совета носили рекомендательный характер.

Постановлением Правительства Удмуртской Республики от 22.06.2009 года № 163 «О внесении изменений в некоторые акты Удмуртской Республики и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Удмуртской Республики» признано утратившим силу постановление Правительства Удмуртской Республики от 27.09.1999 года № 922 «О Консультативно-экспертном совете по вопросам государственного регулирования производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции в Удмуртской Республике» с изменениями и дополнениями. Соответственно, ранее принятые рекомендации Совета в настоящее время утратили силу.

ГП УР «Республиканский центр качества» осуществляет свою деятельность на основании договоров на изготовление и поставку штрих-кодовой информации, заключаемых с организациями – производителями и поставщиками алкогольной продукции, не несет ответственности за качество проверенной им алкогольной продукции, а также за использование данной продукции производителями и иными организациями.

Проведение выборочной проверки качества и нанесения штрих-кодовой информации на единицу алкогольной продукции не является обязательной на территории Удмуртской Республики, а соответственно, никаких санкций и преследований со стороны контролирующих органов быть не может. В настоящее время выборочная проверка качества осуществляется не всеми участниками рынка, что говорит об отсутствии действий по ограничению конкуренции на алкогольном рынке Удмуртской Республики.

Согласно письменным пояснениям, представленным ООО «Айкай», ООО «АССО-СПИРИТС», факты понуждения хозяйствующих субъектов к заключению договоров на изготовление и получение штрих-кода, подтверждающего качество алкогольной продукции, с ГП УР «Республиканский центр качества» заинтересованным лицам не известны. Заключение договоров на изготовление и получение штрих-кода, подтверждающего качество алкогольной продукции, с ГП УР «Республиканский центр качества» является правом, а не обязанностью хозяйствующих субъектов.

Рассмотрев представленные лицами, участвующими в деле, документы и информацию, выслушав доводы и возражения сторон по делу, Комиссией установлено следующее.

В соответствии с постановлением Правительства Удмуртской Республики от 23.12.2002 года № 1095 «О создании Государственного предприятия Удмуртской Республики «Республиканский центр качества» с целью обеспечения действенного контроля за качеством и безопасностью пищевых продуктов, в том числе алкогольной продукции, поступающих на потребительский рынок Удмуртской

Республики, было создано ГП УР «Республиканский центр качества».

ГП УР «Республиканский центр качества» является коммерческой организацией, созданной для осуществления финансово-хозяйственной деятельности. Предприятие находится в ведомственном подчинении Министерства торговли и бытовых услуг Удмуртской Республики. Полномочия по контролю и надзору за осуществлением хозяйствующими субъектами деятельности в сфере производства и реализации алкогольной продукции у ГП УР «Республиканский центр качества» отсутствуют.

Основными видами деятельности Предприятия являются проверка качества алкогольной продукции, проверка качества приготовляемых блюд в предприятиях общественного питания, качества и безопасности продовольственных товаров в розничной торговой сети, проведение анализов качества алкогольной продукции, предоставление информационных услуг.

Согласно Аттестату испытательной лаборатории (центра) № РОСС RU.001.21ПЦ81 от 22.09.2011 года испытательная лаборатория пищевой продукции, продовольственного сырья и продукции общественного питания Предприятия соответствует требованиям действующего законодательства Российской Федерации, аккредитована на техническую компетентность и независимость.

Согласно информации, представленной Министерством торговли и бытовых услуг Удмуртской Республики письмом от 30.09.2011 года № 02-03-25/1449пр, ГП УР «Республиканский центр качества» письмо от 30.09.2011 года № 55, основаниями предоставления Предприятием услуг по проверке качества продуктов питания, в том числе алкогольной продукции, и изготовлению штрих-кодовой информации являются гражданско-правовые договоры, заключаемые с производителями, оптовыми и розничными продавцами алкогольной продукции.

Инициаторами заключения договоров на изготовление и получение штрих-кода, подтверждающего качество алкогольной продукции, выступают производители и продавцы алкогольной продукции.

Периодичность проведения проверки качества алкогольной продукции, а также необходимость проведения такой проверки определяется предприятиями-производителями и продавцами алкогольной продукции самостоятельно.

Постановлением Правительства Удмуртской Республики от 27.09.1999 года № 922 «О Консультативно-экспертном совете по вопросам государственного регулирования производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции в Удмуртской Республике» был образован Консультативно-экспертный совет по вопросам государственного регулирования производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции в Удмуртской Республике (далее – Совет).

Основными задачами Совета являлись: анализ возможных социально - экономических последствий расширения действующих спиртовых, ликероводочных и оптовых предприятий на территории республики,

целесообразность открытия новых предприятий; анализ практики применения законодательства по вопросам регулирования производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции; анализ законодательных инициатив и подзаконных нормативных актов по вопросам государственного регулирования производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции; координация работы министерств и ведомств, ликероводочных предприятий, предприятий оптовой и розничной торговли в вопросах производства и оборота алкогольной и спиртосодержащей продукции; разработка рекомендаций по оздоровлению рынка алкогольной продукции республики.

Решения Совета носили исключительно рекомендательный характер.

В соответствии с протоколом Совета от 29.06.2006 года № 3/44, организациям-производителям и организациям оптовой торговли алкогольной продукцией рекомендовано проводить проверку качества производимой в Удмуртской Республике и завозимой в Удмуртскую Республику алкогольной продукции, подтверждением которой является нанесение на каждую единицу алкогольной продукции штрих-кодовой информации, и на основании ранее заключенного договора с ГП «Республиканский центр качества».

Постановлением Правительства Удмуртской Республики от 22.06.2009 года № 163 «О внесении изменений в некоторые акты Удмуртской Республики и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Удмуртской Республики» признано утратившим силу постановление Правительства Удмуртской Республики от 27.09.1999 года № 922 «О Консультативно-экспертном совете по вопросам государственного регулирования производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции в Удмуртской Республике» с изменениями и дополнениями. Соответственно, ранее принятые рекомендации Совета в настоящее время утратили силу.

В соответствии с п. 2, 3, 4 ст. 12 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» (далее – Федеральный закон от 22.11.1995 № 171-ФЗ) алкогольная продукция с содержанием этилового спирта более 9% объема готовой продукции, производимая на территории Российской Федерации, за исключением алкогольной продукции, поставляемой на экспорт, подлежит обязательной маркировке федеральными специальными марками, удостоверяющими законность (легальность) производства и (или) оборота алкогольной продукции на территории Российской Федерации. Технология изготовления и нанесения федеральных специальных марок и акцизных марок должна исключать возможность их подделки и повторного использования, обеспечивать возможность нанесения на них и считывания сведений о маркируемой ими алкогольной продукции с использованием технических средств единой государственной автоматизированной информационной системы. За правильность нанесения и за подлинность федеральных специальных марок и акцизных марок несут ответственность собственники (владельцы) алкогольной продукции, осуществляющие ее производство, импорт, поставки, розничную продажу, в соответствии с законодательством Российской Федерации (п. 6 указанной статьи Закона).

Требования к образцам федеральных специальных марок и акцизных марок

устанавливаются Правительством Российской Федерации. Изготовление федеральных специальных марок и акцизных марок, установление их цены, нанесение на них сведений, указанных в пункте 3.1 настоящей статьи, маркировка ими алкогольной продукции осуществляются в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Технология изготовления и нанесения федеральных специальных марок и акцизных марок должна исключать возможность их подделки и повторного использования, обеспечивать возможность нанесения на них и считывания сведений о маркируемой ими алкогольной продукции с использованием технических средств единой государственной автоматизированной информационной системы. В области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции запрещается нарушение установленных законом правил розничной продажи алкогольной продукции (п. 1 ст. 26 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ). Пунктом 6 статьи 12 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ предусмотрено, что за правильность нанесения и за подлинность федеральных специальных марок и акцизных марок, несут ответственность собственники (владельцы) алкогольной продукции, осуществляющие ее производство, импорт, поставку, розничную продажу, в соответствии с законодательством РФ. Согласно пунктам 5, 9 Требований к образцам федеральных специальных марок для маркировки алкогольной продукции, производимой на территории Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 11.04.2003 г. № 212, специальная марка наклеивается на крышку (пробку) и горловину бутылки таким образом, чтобы она прилегалась к ним. При этом способ наклейки и используемые клеящие материалы должны исключать отслоение марки от бутылки, обеспечивать ее повреждение при вскрытии бутылки и невозможность повторного использования. В соответствии с п.8 Требований марки имеют систему защиты от подделки (графическая защита, голограмма), код субъекта Российской Федерации, серию и номер <...> позволяющие проводить учетные операции. Марки должны быть доступными для контроля, поверх них запрещается располагать элементы оформления и другие виды маркировки.

До 1 января 2006 г. органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации были наделены полномочиями по проведению государственного контроля за качеством, объемом производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, в том числе через введение специальных защитных мер в отношении предназначенной для розничной продажи алкогольной продукции.

Правительством Удмуртской Республики постановлением от 31 октября 2005 г. № 155 «О декларировании розничной продажи алкогольной продукции на территории Удмуртской Республики» утвержден «Порядок представления деклараций о розничной продаже алкогольной продукции на территории Удмуртской Республики». Пунктами 4 и 5 данного постановления было предусмотрено, что сведения, указанные в декларации, заносятся в автоматизированную систему учета розничной продажи алкогольной продукции на территории Удмуртской Республики, которая ведется Министерством торговли и бытовых услуг Удмуртской Республики. Носителем информации, автоматизированной системы учета розничной продажи алкогольной продукции на территории Удмуртской Республики и подтверждением фиксации информации о розничной продаже алкогольной продукции является штрих-кодовая информация, наносимая на каждую единицу алкогольной продукции. По смыслу

данного Постановления в целях учета розничной продажи алкогольной продукции на каждую единицу алкогольной продукции должна наноситься штрих-кодовая (учетная) информация. Штрих-кодовая информация наносится на носитель, представляющий собой марку, изготовленную методом цветной печати на самоклеящейся основе с нанесенным на нее штриховым кодом.

Изготовление и нанесение на каждую единицу алкогольной продукции носителей штрих-кодовой информации с 29.06.2006 г. осуществляется в соответствии с рекомендациями Консультативно-экспертного совета по вопросам государственного регулирования производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (протокол от 29.06.2006г. № 3/44), которым рекомендовано организациям-производителям и организациям оптовой торговли алкогольной продукцией проводить проверку качества производимой в Удмуртской Республике и завозимой в Удмуртскую Республику алкогольной продукции, подтверждением которой является нанесение на каждую единицу алкогольной продукции штрих-кодовой информации, в ГП «Республиканский центр качества» на основании ранее заключенных договоров.

С 29 июня 2006 года п.5 постановления Правительства Удмуртской Республики от 31.10.2005 г. № 155 «О декларировании розничной продажи алкогольной продукции на территории Удмуртской Республики» отменен постановлением Правительства Удмуртской Республики от 26.06.2006г. №76.

С указанного момента нормативное указание на необходимость нанесения штрих-кодовой информации в законодательстве Российской Федерации отсутствует.

Таким образом, в настоящее время организация и проведение государственного контроля за производством, оборотом, качеством и безопасностью этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, соблюдением законодательства в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и условий, предусмотренных лицензиями, находится исключительно в компетенции органов государственной власти Российской Федерации.

Штрих-код фактически не несет какой-либо дополнительной необходимой информации для потребителей продукции, отличной от информации, содержащейся в федеральной специальной марке.

Размещение штрих-кодовой информации на каждой единице алкогольной продукции не является результатом проверок качества продукции, проводимой независимыми от производителя организациями, в частности ГП УР «Республиканский центр качества». Нерегулярные проверки небольших партий продукции, осуществляемой ГП УР «Республиканский центр качества», не могут обеспечить надлежащий контроль всего объема производимой, реализуемой продукции. Следует учитывать, что наносимый на каждую единицу алкогольной продукции штрих-код не может считаться и этикеткой, которая служит для доведения до потребителя информации об алкогольной продукции, на которую он нанесен, так как не соответствует основному требованию: информация для потребителя должна быть однозначно понимаемой, полной и достоверной и обеспечивать возможность правильного выбора товара.

Использование штрих-кода, являющегося фактически региональной специальной

маркой, не вызывается производственной необходимостью, в условиях использования предусмотренной федеральным законом федеральной специальной марки, предназначенной для осуществления государственного контроля за производством, оборотом, качеством и безопасностью алкогольной продукции.

Указанная позиция основывается, в том числе, на решении Арбитражного суда Удмуртской Республики от 30.12.2009 года по делу № А71-12934/2009.

Обязанности хозяйствующих субъектов, осуществляющих производство и реализацию алкогольной продукции, проводить дополнительную проверку качества алкогольной продукции в ГП УР «Республиканский центр качества», а также получать штрих-кодovou информацию на основании гражданско-правовых договоров, законодательствам Российской Федерации, законодательством Удмуртской Республики не предусмотрено.

Предоставление ГП УР «Республиканский центр качества» услуг по проверке качества алкогольной продукции, а также предоставление Предприятием штрих-кодovou информации хозяйствующим субъектам осуществляется на основании заключенных гражданско-правовых договоров на изготовление и получение штрих-кода, подтверждающего на основе выборочной проверки качество алкогольной продукции.

Стоимость оказанных услуг по указанным договорам определяется исходя из объема необходимых штрих-кодов и составляет для каждого предприятия 0,53 руб. за одну единицу.

Указанная стоимость услуг утверждена директором ГП УР «Республиканский центр качества» 09.11.2005 года, распространяется на всех хозяйствующих субъектов, не предусматривает установления для отдельных организаций более выгодных условий осуществления предпринимательской деятельности.

В соответствии с частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам 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 ходе рассмотрения дела Комиссией установлено, что Министерство торговли и бытовых услуг Удмуртской Республики действий по обязанности хозяйствующих субъектов проводить проверку качества производимой в Удмуртской Республике и завозимой в Удмуртскую Республику алкогольной продукции в ГП



«Республиканский центр качества», а также о необходимости изготовления и нанесения на каждую единицу алкогольной продукции носителей штрих-кодовой информации не совершало.

Заявителем также не представлено доказательств своих доводов о понуждении хозяйствующих субъектов проводить проверку качества производимой в Удмуртской Республике и завозимой в Удмуртскую Республику алкогольной продукции в ГП «Республиканский центр качества», а также о необходимости изготовления и нанесения на каждую единицу алкогольной продукции носителей штрих-кодовой информации.

Консультативно-экспертный совет по вопросам государственного регулирования производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции в настоящее время прекратил своё действие. Рекомендации совета не имеют никакой юридической силы, в связи с чем, не применимы при осуществлении хозяйствующими субъектами своей предпринимательской деятельности.

Таким образом, по результатам рассмотрения дела Комиссия приходит к выводу об отсутствии нарушений антимонопольного законодательства Российской Федерации в действиях Министерства торговли и бытовых услуг Удмуртской Республики, ГП УР «Республиканский центр качества.

Руководствуясь статьей 23, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пунктом 3.43 Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства, утвержденного приказом ФАС России от 25.12.2007 № 447, Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

р е ш и л а:

1. Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Министерства торговли и бытовых услуг Удмуртской Республики по факту нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трёх месяцев со дня принятия.