

Решение по делу

№ 767-ФАС 52 – ТР – 10 – 02/06 – 10

10 сентября 2010 года

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть оглашена 01 сентября 2010 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- | | | |
|------------------|---|--|
| - Гребнева Ю.Н. | - | председателя комиссии, заместителя руководителя управления; |
| - Валитова М.А. | - | члена комиссии, начальника отдела антимонопольного контроля; |
| - Григорян Т. Н. | - | члена комиссии, главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля; |
| - Масловой Т.В. | - | члена комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля, |

при участии в рассмотрении дела:

представителя заинтересованного лица – Суриной Ю.В. (доверенность от 15 июля 2010 года),

рассмотрев дело № 767-ФАС 52-ТР-10-02/06-10 по признакам нарушения федеральным бюджетным учреждением исправительной колонией №12 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Нижегородской области части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

установила:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило заявление Воронкова Владимира Владимировича, содержащее сведения о незаконных действиях федерального бюджетного учреждения исправительной колонии №12 Главного управления Федеральной службы исправления наказаний по Нижегородской области (далее – ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области, исправительная колония, ответчик).

Как следует из заявления, в магазине, находящемся на контролируемой исправительной колонией территории, по состоянию на 31.03.2008 продавали табачные изделия (сигареты) по цене, превышающей максимальную розничную цену, которая устанавливается производителем данной продукции. Так, сигареты марки «Тройка LD» реализовались в обозначенный период по цене 16 рублей, а сигареты «SaintGeorge» - 15 рублей.

Однако заявитель указывает, что ограничение отпускной розничной цены установлено государством, превышать которую запрещается законом.

В связи с вышеизложенным, усмотрев в действиях ответчика нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, Воронков В.В. просил принять меры, предусмотренные действующим законодательством.

При проверке доводов заявителя Нижегородское УФАС России установило, что в период с января по май 2008 года максимальная

розничная цена, указанная на упаковке сигарет «Тройка LD», составляла 9 рублей 70 копеек, сигарет «SaintGeorge» - 9 рублей 50 копеек.

Вместе с тем из заключенных между ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области и индивидуальным предпринимателем Годуновой Ириной Владимировной договоров (договор поставки № 17 от 10 января 2008 года) и расходных накладных от 12.02.2008, 01.04.2008, в соответствии с которыми исправительная колония приобретала продукцию для дальнейшей реализации в магазине, следует, что сигареты названных марок приобретались ответчиком по цене, превышающей максимальную розничную цену, указанную на упаковке производителем.

Вышеприведенные обстоятельства позволили Нижегородскому УФАС России заключить о наличии в действиях ответчика признаков нарушения антимонопольного законодательства, в связи с чем приказом от 21.06.2010 № 465 в отношении ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области возбуждено дело по части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» (нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования).

На заседание комиссии ответчик, извещенный надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела, представителей не направил. На основании части 2 статьи 45 Федерального закона «О защите конкуренции» дело рассмотрено в отсутствие ответчика.

Представитель заинтересованного лица пояснила, что ИП Годунова И.В. как в 2008 году, так и в настоящее время осуществляет поставку продукции, в том числе табачных изделий, исправительной колонии для розничной реализации в находящемся на ее территории магазине. Вместе с тем сообщила, что действительно в 2008 году ИП Годуновой И.В. переданы на возмездной основе табачные изделия с превышением максимальной розничной цены.

Изучив материалы дела, заслушав выступления представителя заинтересованного лица, исследовав имеющиеся в деле доказательства, их взаимную связь, достаточность для принятия решения, комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут явиться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В данной норме в числе конкретных действий (бездействия), рассматривающихся как злоупотребление хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением, предусмотрено нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Исправительные учреждения являются местом отбывания наказания лицами, осужденными к лишению свободы.

Как следует из части 1 статьи 56 Уголовного кодекса Российской Федерации, лишение свободы как мера государственного принуждения, назначаемого за совершение уголовно-наказуемого деяния, заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение, помещения в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строго или особого режима, либо в тюрьму.

В соответствии с частью 1 статьи 74 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации исправительными учреждениями являются, в том числе исправительные колонии.

Частью 1 статьи 6 Закона Российской Федерации «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовное наказание в виде лишения свободы» от 21 июля 1993 № 5473-1 установлено, что учреждения, исполняющие наказания, являются юридическими лицами.

Учреждениям, исполняющим наказание, предоставлено право осуществлять предпринимательскую и иные виды деятельности для обеспечения жизнедеятельности учреждений (пункт 16 статьи 14 Закона Российской Федерации «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы»).

Хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация,

осуществляющая деятельность, приносящую ей доход (статья 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Уголовно-исполнительным кодексом Российской Федерации в части 1 статьи 88 установлено, что осужденные к лишению свободы могут приобретать продукты питания и предметы первой необходимости по безналичному расчету за счет средств, заработанных в период отбывания наказания, а также за счет получаемых пенсий, социальных пособий и денежных переводов.

На основании приказа Министерства юстиции Российской Федерации «Об утверждении правил внутреннего распорядка исправительных учреждений» от 03.11.2005 №205 для продажи осужденным продуктов питания, вещей и предметов в исправительных учреждениях организуются магазины, работающие ежедневно, за исключением выходных и праздничных дней. Осужденные вправе пользоваться этими магазинами во время, отведенное распорядком дня, с учетом очередности (по отрядам и бригадам) по безналичному расчету (пункт 100).

Как следует из письма ответчика от 12.02.2010 № 53/39/10-741, магазин, расположенный на территории исправительного учреждения состоит на балансе ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области; реализует продовольственные и промышленные товары, а также табачные изделия осужденным, отбывающим наказание в данном учреждении уголовно-исполнительной системы.

Таким образом, с учетом вышеизложенного и по смыслу статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» учреждения, исполняющие наказания, являются хозяйствующими субъектами, и действия указанных юридических лиц на каком-либо товарном рынке могут быть предметом оценки антимонопольного органа в контексте законодательства о конкуренции.

В данном случае реализация ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области продовольственных товаров, в том числе табачных изделий, является деятельностью, осуществляемой на товарном рынке.

Из содержания понятия «товарный рынок», приведенного в пункте 4 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», следует, что географические границы товарного рынка определяются территорией, на которой, исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности, приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность за пределами данной территории отсутствует.

В связи с ограничением возможности покупателей (лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы), являющихся потребителями табачных изделий, в силу их особого положения, и отсутствием возможности указанных лиц приобрести данные товары за пределами исправительной колонии, географическими границами товарного рынка по розничной реализации табачных изделий является территория учреждения, исполняющего наказание.

Вышеизложенные обстоятельства указывают на то, что на розничном рынке реализации табачных изделий в географических границах исправительной колонии ФБУ ИК № 12 ГУФСИН России по Нижегородской области имеет возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения табачных изделий в силу своего особого статуса.

Следовательно, комиссия считает, что положение ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области на указанном товарном рынке в границах исправительной колонии является доминирующим.

Из имеющихся материалов следует, что в 2008-2010 г.г. поставку продовольственных товаров, а также табачных изделий в магазин, принадлежащий ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области, осуществляет индивидуальный предприниматель Годунова И.В.

В соответствии с договорами купли-продажи, заключенными между ИП Годуновой И.В. и ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области, а также расходными накладными поставка табачных изделий в исправительную колонию имела место 12.02.2008, 01.04.2008, 25.08.2008, 22.10.2008, 21.01.2009, 24.03.2009, 25.05.2009, 30.09.2009, 13.01.2010, 01.04.2010, 25.07.2010.

Так, ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области покупало табачные изделия для их дальнейшей реализации в магазине: в феврале 2008 года сигареты «SaintGeorge» по цене 11 рублей 97 копеек за единицу (пачку), сигареты «Тройка LD» - 12 рублей 54 копеек (расходная накладная № АШ001308 от 12.02.2008); в апреле 2008 года сигареты «SaintGeorge» по цене 11 рублей 97 копеек (расходная накладная № АШ002732 от 01.04.2008).

При этом приказом федерального государственного учреждения исправительной колонии №12 Главного управления Федеральной

службы исполнения наказаний по Нижегородской области (правопреемственник ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области) от 15 января 2008 №12 «Об установлении торговой наценки» в целях обеспечения стабильной работы ларька, восполнения товарных запасов, получения прибыли от торговой деятельности установлена торговая наценка на продажу товаров в пределах 30%.

Между тем комиссией установлено, что производителем названных марок сигарет закрытым акционерным обществом «Лиггетт – Дукат» зарегистрированы и указаны на потребительской пачке (упаковке) следующие цены: на сигареты «SaintGeorge» в период с января 2008 года по апрель 2008 года – 9 рублей 50 копеек, на сигареты «Тройка LD» в период с января 2008 года по май 2008 года - 9 рублей 70 копеек.

Как следует из представленных исправительной колонией накладных от 12.02.2008, 26.03.2008, ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области осуществляла реализацию в ларьке сигарет марки «SaintGeorge» по стоимости 15 рублей за пачку и марки «Тройка LD» - 16 рублей.

Таким образом, в период с февраля 2008 по апрель 2008 года ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области реализовало табачные изделия конечным потребителям по цене, превышающей указанную производителем на потребительской упаковке (пачке) максимальную розничную цену.

Федеральным законом от 10 июля 2001 № 87-ФЗ «Об ограничении курения табака» регулируется, в том числе деятельность по производству табачных изделий, оптовой торговле табачными изделиями и розничной продаже табачных изделий.

В соответствии с частью 7 статьи 3 Федерального закона «Об ограничении курения табака» запрещается розничная продажа сигарет и папирос без указания на каждой упаковке (пачке) максимальной розничной цены, сведений о месяце и годе изготовления.

Запрещается розничная продажа сигарет и папирос по цене, превышающей максимальную розничную цену, указанную на каждой упаковке (пачке) (часть 8 статьи 3 Федерального закона «Об ограничении курения табака»).

Вместе с тем частью 2 статьи 187.1 Налогового кодекса Российской Федерации установлено, что максимальная розничная цена представляет собой цену, выше которой единица потребительской упаковки (пачка) табачных изделий не может быть реализована потребителям предприятиями розничной торговли, общественного питания, сферы услуг, а также индивидуальными предпринимателями.

Согласно положениям ГОСТ Р 51303-99 «Торговля. Термины и определения» предприятиями розничной торговли являются торговые предприятия, осуществляющие куплю-продажу товаров, выполнения работ и оказания услуг покупателям для их личного, семейного, домашнего использования.

Для ведения хозяйственной деятельности розничные торговые предприятия используют магазины, павильоны, киоски и палатки (пункт 22 ГОСТ Р 51303 – 99).

Следовательно, комиссия, анализируя изложенные положения действующего законодательства в совокупности с имеющимися в материалах дела документами, приходит к выводу о нарушении ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, что противоречит части 1 статьи 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия при принятии решения по делу разрешает, в числе прочего вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушений антимонопольного законодательства.

Установив в рамках рассмотрения настоящего дела факт нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования, комиссия считает необходимым выдать ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области предписание о недопущении нарушения антимонопольного законодательства.

Кроме того, частью 1 статьи 23 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольному органу предоставлены полномочия по выдаче хозяйствующим субъектам предписания о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного вследствие нарушения антимонопольного законодательства.

В материалах дела имеются документы, доказывающие факт получения ответчиком <...> в результате розничной реализации в период с февраля по апрель 2008 года табачных изделий (сигарет) с превышением указанной на потребительской упаковке (пачке)

максимальной розничной цены. При этом сумма понесенных ФБУ ИК №12 ГУФСИН России по Нижегородской области расходов при покупке табачных изделий составляет <...>.

Таким образом, сумма дохода, полученная в результате нарушения антимонопольного законодательства, составляет <...>.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 23, 41, 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции», комиссия

решила:

1. Признать федеральное бюджетное учреждение исправительная колония №12 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Нижегородской области нарушившим часть 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части нарушения установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования в сфере реализации табачных изделий.
2. Выдать федеральному бюджетному учреждению исправительной колонии №12 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Нижегородской области предписание о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, а именно: не допускать фактов розничной реализации табачных изделий (сигарет) с превышением указанной на упаковке (пачке) максимальной розничной цены.
3. Выдать федеральному бюджетному учреждению исправительной колонии №12 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Нижегородской области предписание о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства, в размере <...>.

В соответствии со статьей 52 Федерального закона «О защите конкуренции» настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Нижегородской области в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 1

по делу №767-ФАС52-ТР-10-02/06-10

о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства

10 сентября 2010 года

г. Нижний Новгород

<...>

Федеральному бюджетному учреждению исправительной колонии №12 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Нижегородской области не допускать действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, а именно: не допускать фактов розничной реализации табачных изделий (сигарет) с превышением указанной на упаковке (пачке) максимальной розничной цены.

ПРЕДПИСАНИЕ № 2

по делу №767-ФАС52-ТР-10-02/06-10

о перечислении в федеральный бюджет дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства

10 сентября 2010 года

г. Нижний Новгород

<...>

1. Федеральному бюджетному учреждению исправительной колонии №12 Главного управления Федеральной службы исполнения наказаний по Нижегородской области в срок до 30 ноября 2010 года перечислить в федеральный бюджет доход, полученный в результате нарушения антимонопольного законодательства, в размере <...>.

2. Направить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области в срок до 06 декабря 2010 года документы, подтверждающие выполнение настоящего предписания.