РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения оглашена 13 мая 2011г.

Решение в полном объёме изготовлено 27 мая 2011г.
г.Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Ельчанинов А.А.	- заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
Камнева Н.П.	- начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии,
Тропин Г.В.	- главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев дело №25 от 27.04.2011г., возбуждённое по заявлению «...» в отношении Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области (630011, г.Новосибирск, ул.Кирова, 3) по признакам нарушения ч.1 ст.15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии:

" ... "

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило заявление (вх. №271э от 11.02.2011г.) гр-на «...», в котором сообщалось, что приказом Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области (далее – Минпромторга НСО) от 29.12.2010г. №141 утверждён «Административный регламент Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области предоставления государственной услуги по регистрации центров технического обслуживания контрольно-кассовой техники» (далее – Регламент), согласно которому, центр технического обслуживания в Новосибирской области могут зарегистрировать только юридические лица. По мнению заявителя, указанный регламент ущемляет интересы индивидуальных предпринимателей, которые не могут зарегистрировать центр технического обслуживания контрольно-кассовой техники. Заявитель считает, что министерство нарушило ст.15 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции», так как приняло акт, ограничивающий конкуренцию.

Согласно ч.1 ст.15 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов РФ, органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия, которые приводят или могут привести к ограничению

конкуренции.

Таким образом, в действиях Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области имеются признаки нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», которые выражаются в принятии акта («Административного регламента Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области предоставления государственной услуги по регистрации центров технического обслуживания контрольно-кассовой техники», утвержденного приказом Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области от 29.12.2010г. №141), который приводит или может привести к ограничению конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 39, пунктом 1 части 3 статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции», Новосибирское УФАС России возбудило в отношении Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области дело по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

В объяснении по существу дела (исх. №769-10/32 от 11.05.2011г.) Министерство промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области сообщило, что порядок технического обслуживания и ремонт контрольно-кассовой техники, а также условия регистрации и деятельности центров технического обслуживания Федеральным законом №54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» и постановлениями Правительства РФ не регулируются.

В настоящее время порядок регистрации центров технического обслуживания контрольно-кассовых машин регламентирован в Положении о порядке продажи, технического обслуживания и ремонта контрольно-кассовых машин в РФ, утвержденном решением Государственной межведомственной комиссии по контрольно-кассовым машинам (протокол от 06.03.1995г. №2/18-95), которое не утратило силу и продолжает действовать в части, не противоречащей Федеральному закону №54-ФЗ.

Пунктом 1.2 указанного Положения, определено, что центром технического обслуживания контрольно-кассовых машин является юридическое лицо, оказывающее услуги по подготовке контрольно-кассовых машин к эксплуатации, их техническому обслуживанию и ремонту. Таким образом, в качестве центров технического обслуживания могут быть зарегистрированы только юридические лица.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России заявитель и представители Минпромторга НСО поддержали изложенные доводы.

Рассмотрев материалы дела и выслушав доводы заявителя и представителей ответчика, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

Приказом Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области от 29.12.2010г. №141 утвержден «Административный регламент Министерства промышленности, торговли и

развития предпринимательства Новосибирской области предоставления государственной услуги по регистрации центров технического обслуживания контрольно-кассовой техники».

В соответствии с п.3 Регламента, заявитель – юридическое лицо, обратившееся в министерство с запросом о предоставлении государственной услуги.

Согласно п.4 Регламента заявителями являются юридические лица, оказывающие услуги по подготовке контрольно-кассовых машин к эксплуатации, их техническому обслуживанию и ремонту.

В п.21 Регламента установлены основания для отказа в приеме документов, необходимых для предоставления государственной услуги. Одним из оснований для отказа в приеме документов является обращение не юридического лица.

Таким образом, в соответствии с Регламентом, индивидуальный предприниматель не может зарегистрировать центр технического обслуживания контрольно-кассовой техники.

Пунктом 1 статьи 23 Гражданского кодекса РФ установлено, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Федеральный закон №54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» определяет требования к контрольно-кассовой технике, порядок и условия ее регистрации и применения. Порядок технического обслуживания и ремонта контрольно-кассовых машин указанный закон не устанавливает. Деятельность по техническому обслуживанию и ремонту контрольно-кассовых машин не является лицензируемой деятельностью. Следовательно, любой хозяйствующий субъект (организация или предприниматель) вправе осуществлять деятельность по техническому обслуживанию и ремонту контрольно-кассовых машин.

Согласно ч.1 ст.4 Федерального закона №54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» требования к контрольно-кассовой технике, используемой организациями и индивидуальными предпринимателями, порядок и условия её регистрации и применения определяются Правительством РФ. Постановлением Правительства РФ от 23 июля 2007г. №470 утверждено положение о регистрации и применении контрольно-кассовой техники, используемой организациями и индивидуальными предпринимателями. В пункте 2 указанного положения дается определение центра технического обслуживания. Центр технического обслуживания – лицо, уполномоченное поставщиком на осуществление технической поддержки модели контрольно-кассовой техники.

Таким образом, в Положении не конкретизируется, какое лицо (юридическое или физическое) может быть центром технического обслуживания. Следовательно, не только юридические лица, но и индивидуальные предприниматели могут создать и зарегистрировать центр технического обслуживания.

Согласно ч.1 ст.15 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов РФ, органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

Пункты 3, 4, 21 «Административного регламента Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области предоставления государственной услуги по регистрации центров технического обслуживания контрольно-кассовой техники» ограничивают возможность индивидуальным предпринимателям осуществлять деятельность по техническому обслуживанию контрольно-кассовой техники.

Таким образом, Министерство промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области нарушило ч.1 ст.15 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путём принятия акта («Административного регламента Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области предоставления государственной услуги по регистрации центров технического обслуживания контрольно-кассовой техники», утвержденного приказом Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области от 29.12.2010г. №141), который приводит или может привести к ограничению конкуренции.

Доводы Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области не могут быть приняты по следующим основаниям:

Решением Государственной межведомственной комиссии по контрольно-кассовым машинам (протокол от 06.03.1995г. №2/18-95) было утверждено Положение о порядке продажи, технического обслуживания и ремонта контрольно-кассовых машин в РФ. В п.1.2 указанного положения действительно использованы понятия, согласно которым, центром технического обслуживания контрольно-кассовых машин является юридическое лицо, оказывающее услуги по подготовке контрольно-кассовых машин к эксплуатации, их техническому обслуживанию и ремонту. Кроме того, установлено, что продавцом контрольно-кассовых машин является юридическое лицо, осуществляющее продажу контрольно-кассовых машин. Однако указанные понятия противоречат понятиям, установленным Положением о регистрации и применении контрольно-кассовой техники, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 23 июля 2007г. №470. Так как положение, утвержденное Государственной межведомственной комиссией по контрольно-кассовым машинам в 1995 году было принято до вступления в силу Федерального закона от 22.03.2003г. №54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» и принятия Постановления Правительства РФ от 23 июля 2007г. №470, положение, принятое Государственной межведомственной комиссией по контрольно-кассовым машинам может применяться только в части, не противоречащей федеральному закону и принятому на его основе Постановлению Правительства РФ. Принимая Регламент в 2010 году Министерство должно было использовать понятия установленные Положением, утвержденным постановлением Правительства РФ от 23 июля 2007г. №470.

Кроме того, пунктом 31 Постановления Правительства РФ от 26.07.2004г. №380 (ред. от 08.12.2005г.) «О признании утратившими силу решений Правительства РФ по вопросам создания и деятельности координационных и совещательных органов, образованных Правительством РФ» Постановление Совета Министров – Правительства РФ от 09.09.1993г. №903 «О Государственной межведомственной экспертной комиссии по контрольно-кассовым машинам» признано утратившим силу. Положение, утвержденное решением Государственной межведомственной комиссии по контрольно-кассовым машинам не было зарегистрировано в Министерстве юстиции РФ и не имеет статуса нормативно-правового акта.

Учитывая изложенные обстоятельства и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 1 статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Министерство промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области нарушившим ч.1 ст.15 Федерального закона «О защите конкуренции» путём принятия акта («Административного регламента Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области предоставления государственной услуги по регистрации центров технического обслуживания контрольно-кассовой техники», утвержденного приказом Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области от 29.12.2010г. №141), который приводит или может привести к ограничению конкуренции.

2. Признать имеющиеся материалы достаточными для выдачи Министерству промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства. С целью устранения нарушения Министерству промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области необходимо внести изменения в Административный регламент Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области предоставления государственной услуги по регистрации центров технического обслуживания контрольно-кассовой техники», утвержденный приказом Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области от 29.12.2010г. №141, исключив положения, нарушающие антимонопольное законодательство.

3. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

А.А. Ельчанинов

Председатель Комиссии

Н.П. Камнева

Члены Комиссии

Г.В. Тропин

ПРЕДПИСАНИЕ № 21

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

27 мая 2011г.

г.Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Ельчанинов А.А. - заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;

Камнева Н.П. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Тропин Г.В. - главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Федерального закона «О защите конкуренции»), на основании своего решения от 27.05.2011г. по делу №25 от 27.04.2011г., возбужденному по заявлению «...» в отношении Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области (630011, г.Новосибирск, ул.Кирова, 3) по признакам нарушения ч.1 ст.15 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Министерству промышленности, торговли и развития предпринимательства

Новосибирской области в срок до 10.06.2011г. прекратить нарушение ч.1 ст.15 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. С целью устранения нарушения Министерству промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области необходимо совершить действия направленные на обеспечение конкуренции, а именно внести изменения в Административный регламент Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области предоставления государственной услуги по регистрации центров технического обслуживания контрольно-кассовой техники», утвержденный приказом Министерства промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области от 29.12.2010г. №141, изменив пункты 3, 4, 21 указанного регламента, которые исключают возможность индивидуальным предпринимателям зарегистрировать центр технического обслуживания контрольно-кассовой техники.

3. Об исполнении настоящего предписания Министерству промышленности, торговли и развития предпринимательства Новосибирской области письменно сообщить в Новосибирское УФАС России с приложением подтверждающих документов в срок до 15.06.2011г.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии
Ельчанинов

А.А.

Члены Комиссии:

Н.П. Камнева

Г.В. Тропин