

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

Председатель - Демина И.С., руководитель управления;

Члены Комиссии:

- Красюкова Л.К, начальник отдела контроля и надзора за соблюдением антимонопольного и рекламного законодательства и размещением госзаказа;

- Воронина Г.А., заместитель начальника отдела контроля и надзора за соблюдением антимонопольного и рекламного законодательства и размещением госзаказа,

в присутствии представителей:

- Департамента промышленного производства, торговли и услуг Тверской области: заведующий отделом лицензирования Литвинов И.Б. (доверенность от 04.03.08 № 309);

- ООО «ЭЛВИНО», ООО «ЛИСАН», ООО «Атлант», ООО «АТФ»: Егоров П.В. (доверенности от 03.12.2007 № 2ФАС, от 03.12.2007 №1ФАС, от 03.12.2007 №3ФАС, от 19.05.2008 2/ТК соответственно);

рассмотрев дело № 04-6/1-41-2008, возбужденное по заявлению ООО «ЭЛВИНО», ООО «ЛИСАН», ООО «Атлант» по признакам нарушения Департаментом промышленного производства, торговли и услуг Тверской области (170037, г.Тверь, пр.Победы, д.53) статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

#### **установила:**

ООО «ЭЛВИНО», ООО «ЛИСАН» и ООО «Атлант» (далее - Заявители) обратились в Тверское УФАС России в связи с тем, что, по их мнению, в действиях и актах Администрации Тверской области (далее – Администрация), Департамента промышленного производства, торговли и услуг Тверской области /до 16.03.2007 - Департамент продовольствия, потребительского рынка и услуг Тверской области и отдел промышленности Тверской области/ (далее – Департамент), ГУП «Тверь-Качество» (далее – ГУП) содержатся признаки нарушений антимонопольного законодательства, вследствие которых ущемляются интересы Заявителей и иных участников рынка оптовой и розничной торговли алкогольной продукцией.

В частности, Заявители полагают противоречащими Федеральному закону от 22.11.1995 № 171-ФЗ (ред. от 20.04.2007) «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» (далее – Закон № 171-ФЗ) и Федеральному закону от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон № 135-ФЗ) отдельные положения приказа Департамента от 01.09.2006 № 41 (в ред. приказов от 31.10.2006 № 55, от 15.05.2007 № 2-п, от 22.08.2007 № 40-нп) «Об утверждении формы декларации о розничной продаже алкогольной продукции на территории Тверской области» (далее – Приказ № 41).

Приказом № 41 утверждена форма декларации о розничной продаже алкогольной продукции (далее – форма декларации), состоящая на момент возбуждения настоящего дела из 30 граф, порядок заполнения которой установлен в Примечании к тексту Приказа № 41.

П.5 Примечания установлено: если на алкогольную продукцию имеется экспертное заключение, выданное уполномоченным органом по сертификации с отметкой ГУП «Тверь-Качество» о занесении в единую информационную базу Тверской области по производству и обороту алкогольной продукции (далее – ЕИБ), то графы 13, 15-30 могут не заполняться.

Таким образом, Приказом № 41 утвержден порядок заполнения декларации, предусматривающий упрощенный порядок для организаций, получивших экспертное заключение с отметкой ГУП «Тверь-Качество» о занесении в ЕИБ.

Вместе с тем, из содержания указанного порядка не следует, что податели деклараций могут не заполнять графы 11 и 12 (ред. Приказа № 41 от 22.08.2007), в которых должны указываться сведения об экспертных заключениях, если заполнены все остальные графы.

Тем самым созданы условия, при которых организации, осуществляющие розничную продажу алкогольной продукции, отказываются получать от организаций оптовой торговли экспертные заключения без отметки ГУП «Тверь-Качество», необходимые для заполнения декларации. По информации Заявителей, им неизвестны организации розничной торговли, незаполняющие графы 11 и 12, поскольку никто не хочет рисковать лицензией.

Доказательства наличия таких фактов представлены ООО «АТФ», привлеченного к рассмотрению дела на основании его заявления (определение от 26.06.2008): письма в его адрес продавцов розничной продукции ООО «Хмельной каприз», ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ КАШИНСНАБ», ООО «НОРД», ООО «101-й километр», ООО «Дуэт», ООО «Оникс», ООО «Альбина» и др.

Внесение информации в ЕИБ и проставление соответствующих отметок на экспертных заключениях ГУП «Тверь-Качество» осуществляет на основании возмездных договоров.

В соответствии с п.2.2 распоряжения Администрации от 14.10.2004 № 498-ра «О создании государственного унитарного предприятия Тверской области «Тверь-Качество» и п.2.2 Устава ГУП «Тверь-Качество», согласованного с Департаментом 10.11.2004 и утвержденного Комитетом по управлению имуществом Тверской области 11.11.2004, предметом деятельности данного государственного предприятия являются формирование, использование и ведение единой информационной базы по производству и обороту алкогольной продукции для осуществления специальных защитных мер по проверке и обеспечению качества и безопасности алкогольной продукции в соответствии с действующим законодательством.

Таким образом, ГУП «Тверь-Качество» было создано для ведения ЕИБ для осуществления специальных защитных мер по проверке обеспечения качества и безопасности алкогольной продукции.

После создания ГУП «Тверь-Качество» Администрацией издано постановление от 11.11.2004 № 215-па «О совершенствовании мер по государственному регулированию и усилению контроля за производством и оборотом алкогольной продукции на территории Тверской области» (далее – Постановление № 215-па), согласно которому:

- предусмотрено создание ЕИБ (п.1);
- Департамент в двухмесячный срок должен разработать Положение о ЕИБ (п.5);
- признано целесообразным осуществление информационного и технического обеспечения в области производства и оборота алкогольной продукции на территории Тверской области посредством ведения ЕИБ, а также сбор и анализ информации о производстве и обороте алкогольной продукции государственным унитарным предприятием Тверской области "Тверь-Качество" (п.8).

Положение о ЕИБ не разработано до настоящего времени и, что позволяет ГУП «Тверь-Качество» осуществлять ведение ЕИБ по неустановленным правилам.

На момент создания ГУП «Тверь-Качество» и издания Постановления № 215-па Закон № 171-ФЗ действовал в редакции, предусматривающей полномочия субъектов Российской Федерации по контролю качества алкогольной продукции, осуществлению комплекса мер по упорядочению поставок и розничной продажи алкогольной продукции, а также маркировке алкогольной продукции региональными специальными марками при одновременной проверке качества алкогольной продукции.

Вышеназванные полномочия, для реализации которых был создан ГУП «Тверь-Качество», субъекты Российской Федерации утратили в связи с внесением изменений в Закон № 171-ФЗ Федеральным законом от 21.07.2006 № 102-ФЗ, вступившим в силу с 01.01.2006.

Согласно пункту 1 статьи 6 Закона № 171-ФЗ (в действующей редакции) к полномочиям органов государственной власти субъектов Российской Федерации в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции относятся:

- определение порядка лицензирования и выдача лицензий на розничную продажу алкогольной продукции, ведение государственной регистрации выданных лицензий, лицензий, действие которых приостановлено, и аннулированных лицензий;
- введение декларирования розничной продажи алкогольной продукции и

установление порядка представления деклараций о розничной продаже алкогольной продукции;

- осуществление государственного контроля за соблюдением организациями законодательства, регулирующего производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, а также условий, предусмотренных лицензиями на розничную продажу алкогольной продукции;

- внесение предложений о разработке и реализации совместных программ производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции.

Для приведения актов Тверской области в соответствие с новой редакцией Закона № 171-ФЗ (вступившей в силу с 01.01.2006) Администрацией издано постановление от 04.05.2006 № 88-па (ред. от 30.05.2007) «О некоторых мерах по государственному регулированию оборота алкогольной продукции» (далее – Постановление № 88-па), положениями которого использование ЕИБ, функционирование которой обеспечивает ГУП «Тверь-Качество», предусмотрено только в рамках государственного контроля за оборотом алкогольной продукции, условий выданных лицензий, а также участия в осуществлении отдельных полномочий Российской Федерации в области качества и безопасности алкогольной продукции.

Согласно п.5 «Порядка организации и проведения государственного контроля за соблюдением организациями законодательства, регулирующего производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, условий, предусмотренных лицензиями на розничную продажу алкогольной продукции, а также участия в осуществлении отдельных полномочий Российской Федерации в области качества и безопасности алкогольной продукции», утвержденному Постановлением № 88-па (далее – Порядок) информационно-техническое обеспечение проведения государственного контроля за соблюдением организациями законодательства, регулирующего производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, условий, предусмотренных лицензиями на розничную продажу алкогольной продукции, а также участия в осуществлении отдельных полномочий Российской Федерации в области качества и безопасности алкогольной продукции осуществляется с помощью ЕИБ.

Согласно п.2 Порядка государственный контроль за соблюдением организациями законодательства, регулирующего производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, условий, предусмотренных лицензиями на розничную продажу алкогольной продукции, осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 08.08.2001 N 134-ФЗ "О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора)" (далее – Закон № 134-ФЗ).

Согласно статье 7 Закона № 134-ФЗ в отношении одного юридического лица органом государственного контроля (надзора) плановое мероприятие по контролю может быть проведено не более чем один раз в два года.

Согласно Порядку представления деклараций о розничной продаже алкогольной продукции, утвержденному Постановлением № 88-па, декларации представляются ежемесячно.

В соответствии со статьей 23 Закона № 171-ФЗ не допускается осуществление государственного контроля за счет средств проверяемых организаций.

Таким образом, Постановлением № 88-па, принятым в соответствии с действующей редакцией Закона № 171-ФЗ, использование ЕИБ, функционирование которой обеспечивает ГУП «Тверь-Качество», предусмотрено только для осуществления государственного контроля за соблюдением организациями законодательства, регулирующего производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, и условий, предусмотренных лицензиями на розничную продажу алкогольной продукции, а также участия в осуществлении полномочий Российской Федерации в области качества и безопасности.

Названный контроль должен осуществляться с периодичностью не чаще одного раза в два года.

Нормативными актами Администрации использование ЕИБ, функционирование которой обеспечивает ГУП «Тверь-Качество», для реализации иных действующих полномочий субъекта Российской Федерации, в том числе при предоставлении деклараций о розничной продаже алкогольной продукции, не предусмотрено.

Следовательно, включение в процесс декларирования розничной продажи алкогольной продукции ЕИБ, действующей по неустановленным правилам и функционирование которой на основании возмездных договоров обеспечивает ГУП «Тверь-Качество», предмет деятельности которого в настоящее время не соответствует федеральному законодательству, создает необоснованные препятствия деятельности хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на рынках поставки и розничной продажи алкогольной продукции и может привести к ограничению конкуренции на указанных рынках.

Вместе с тем, Прокуратурой Тверской области по результатам проверки установлено, что ЕИБ ГУП «Тверь-Качество» не ведется (письмо Прокуратуры Тверской области от 20.06.2008 №7/716-08 на имя Шаповалова Ю.Ю. - для объявления заявителем).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**решила:**

1. Признать приказ Департамента промышленного производства, торговли и услуг Тверской области от 01.09.2006 № 41 (в ред. приказов от 31.10.2006 № 55, от 15.05.2007 № 2-п, от 22.08.2007 № 40-нп) «Об утверждении формы декларации о

розничной продаже алкогольной продукции на территории Тверской области» противоречащим статье 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части утверждения формы декларации о розничной продаже алкогольной продукции и порядка ее заполнения, предусматривающих включение в процесс декларирования розничной продажи алкогольной продукции ЕИБ, действующей по неустановленным правилам и функционирование которой на основании возмездных договоров обеспечивает ГУП «Тверь-Качество», предмет деятельности которого в настоящее время не соответствует федеральному законодательству, что создает необоснованные препятствия деятельности хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность на рынках поставки и розничной продажи алкогольной продукции и может привести к ограничению конкуренции на указанных рынках.

2. Выдать Департаменту промышленного производства, торговли и услуг Тверской области предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства путем внесения изменений в вышеназванный приказ или иным законным способом.

Председатель Комиссии: И.С.Демина

Члены Комиссии:

Л.К.Красюкова

Г.А.Воронина

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

### **Предписание**

08 июля 2008 г. г.Тверь

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

Председатель - Демина И.С., руководитель управления;

Члены Комиссии:

- Красюкова Л.К, начальник отдела контроля и надзора за соблюдением антимонопольного и рекламного законодательства и размещением госзаказа;

- Воронина Г.А., заместитель начальника отдела контроля и надзора за соблюдением антимонопольного и рекламного законодательства и размещением госзаказа,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от 08.03.2008 по делу № 04-6/1-41-2008 о нарушении Департаментом промышленного производства, торговли и услуг Тверской области (170037, г.Тверь, пр.Победы, д.53) статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №

135-ФЗ «О защите конкуренции»,  
предписывает:

Департаменту промышленного производства, торговли и услуг Тверской области:

1. в срок до 10.08.2008 устранить нарушение статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившееся во включении в процесс декларирования розничной продажи алкогольной продукции единой информационной базы по производству и обороту алкогольной продукции, действующей по неустановленным правилам и функционирование которой обеспечивает ГУП «Тверь-Качество» (на основании возмездных договоров), предмет деятельности которого в настоящее время не соответствует федеральному законодательству, путем внесения изменений в приказ от 01.09.2006 № 41 (в ред. приказов от 31.10.2006 № 55, от 15.05.2007 № 2-п, от 22.08.2007 № 40-нп) «Об утверждении формы декларации о розничной продаже алкогольной продукции на территории Тверской области» или иным законным способом.

2. О выполнении настоящего предписания сообщить Тверскому УФАС России в течение трех дней по истечении срока, указанного в п. 1 настоящего предписания.

Председатель Комиссии: И.С.Демина

Члены Комиссии:

А.К.Красюкова

Г.А.Воронина

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

*Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 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.*