

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-13-01/09-15-15

19 мая 2015 г.

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 30.04.2015 года

Решение в полном объеме изготовлено 19.05.2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва по рассмотрению дела № 05-13-01/09-15-15 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Тывинского УФАС России) в составе:

Председатель Комиссии: Хаджиев Ф.А. – и.о. руководителя Тывинского УФАС России;

Члены Комиссии:

Ооржак А.О. – главный государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России;

Дамба-Хуурак Ч.О. – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Тывинского УФАС России,

при участии в рассмотрении дела:

от Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва:

- "...", действующий на основании доверенности от 22.04.2015 года № 01,

рассмотрев материалы дела № 05-13-01/09-15-15, возбужденного приказом от 08 апреля 2015 года № 107 о возбуждении дела № 05-13-01/09-15-15 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва ("...") по признакам нарушения пункта 3 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) и подпункта «б» пункта 4 статьи 15 Федерального закона от 28.12.2009 г. № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о торговой деятельности), выразившегося во введении запрета на продажу алкогольной продукции на территории Каа-Хемского района Республики Тыва на основании постановления от 13.02.2015 года № 228,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Тывинского УФАС России поступили обращения (вх. № 698 от 17.02.2015 года, вх. № 727 от 18.02.2015 года) в системе «обратная связь» официального сайта Тывинского УФАС России по вопросу правомерности установления Администрацией Каа-Хемского района Республики Тыва запрета на продажу алкогольной продукции.

В ходе рассмотрения обращений установлено, что постановлением Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва от 13.02.2015 года № 228 «О запрете продажи алкогольной продукции, в том числе пива и напитков, изготавливаемых на основе пива на территории Каа-Хемского района» введен запрет на розничную продажу алкогольной продукции на территории Каа-Хемского района с 19 февраля по 31 марта 2015 года (пункт 1) и председателям администрации сумонов Каа-Хемского района поручено принять правовые акты о запрете розничной продажи алкогольной продукции с 19 февраля по 31 марта 2015 года (пункт 2).

Указанные действия Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва содержат признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции и подпункта «б» пункта 4 статьи 15 Закона о торговле, в связи с чем, приказом Тывинского УФАС России от 08.04.2015 г. № 107 возбуждено дело № 05-13-01/09-15-15.

В ходе рассмотрения дела № 05-13-01/09-15-15 представитель Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва пояснил, что постановление от 13.02.2015 года № 228 отменено на основании постановления Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва от 16.03.2015 года № 403.

Рассмотрев материалы дела № 05-13-01/09-15-15 Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему:

В соответствии с частью 1 статьи 17 Устава муниципального района «Каа-Хемский кожуун Республики Тыва», принятого решением Хурала представителей муниципального района «Каа-Хемский кожуун Республики Тыва» от 22.02.2005 года № 5 (далее Устав) – структуру органов местного самоуправления Каа-Хемского района Республики Тыва составляют Хурал представителей, Глава муниципального района, Администрация муниципального района, Контрольно-счетный орган муниципального образования.

Администрация муниципального района является исполнительно – распорядительным органом местного самоуправления муниципального района. Администрацией муниципального района руководит председатель администрации муниципального района на принципах единоначалия (часть 1 статьи 20 Устава).

Согласно пункта 3 части 1 статьи 31 Устава в систему муниципальных правовых актов входят, в том числе, правовые акты главы муниципального района, администрации, иных органов местного самоуправления и должностных лиц местного самоуправления, предусмотренных уставом муниципального образования.

Общественные отношения, связанные с розничной продажей алкогольной продукции, регулируются Федеральным [законом](#) от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" (далее – Закон об обороте алкогольной продукции), иными федеральными законами и нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принимаемыми в соответствии с ними законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации.

Согласно [статье 3](#) Закона об обороте алкогольной продукции законодательство о государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции состоит из данного Федерального [закона](#), иных федеральных законов и нормативных правовых актов Российской Федерации, а также принимаемых в соответствии с ними законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации.

В соответствии с [подпунктом 7 статьи 2](#) Закона об обороте алкогольной продукции, алкогольная продукция - пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка), вино, фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

[Пунктом 1 статьи 16](#) Закона об обороте алкогольной продукции установлено, что розничная продажа пива и пивных напитков осуществляется организациями и индивидуальными предпринимателями.

В силу [абзаца 1 пункта 5 статьи 16](#) Закона об обороте алкогольной продукции не допускается розничная продажа алкогольной продукции с 23 часов до 8 часов по местному времени, за исключением розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой организациями, и розничной продажи пива и пивных напитков, осуществляемой индивидуальными предпринимателями, при оказании такими организациями и индивидуальными предпринимателями услуг общественного питания, а также розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой магазинами беспошлинной торговли.

[Абзацем 2 пункта 5 статьи 16](#) Закона об обороте алкогольной продукции предусмотрено, что органы государственной власти субъектов Российской Федерации вправе устанавливать дополнительные ограничения времени, условий и мест розничной продажи алкогольной продукции, в том числе полный запрет на розничную продажу алкогольной продукции.

Так, дополнительные ограничения установлены в статье 9 Закона Республики Тыва от 11.11.2011 N 952 ВХ-1 "О государственном регулировании розничной продажи алкогольной продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции на территории Республики Тыва", согласно которому розничная продажа алкогольной продукции запрещена: ежедневно с 19 до 11 часов

следующего дня; в воскресные дни, в дни, объявленные в соответствии с законодательством Российской Федерации нерабочими праздничными днями и [Законом](#) Республики Тыва от 12 февраля 1999 года N 143 "О праздничных днях Республики Тыва" государственными или народными праздниками Республики Тыва, а также в период проведения массовых общественных мероприятий (спортивных, праздничных, культовых, культурных и политических), проводимых на территории соответствующего муниципального образования, в соответствии с действующим законодательством.

В соответствии со статьей 112 Трудового кодекса Российской Федерации нерабочими праздничными днями в Российской Федерации являются, в том числе, 23 февраля - День защитника Отечества, 8 марта - Международный женский день.

При совпадении выходного и нерабочего праздничного дней выходной день [переносится](#) на следующий после праздничного рабочий день, за исключением выходных дней, совпадающих с нерабочими праздничными днями, указанными в [абзацах втором и третьем части первой](#) настоящей статьи.

Так, 8 марта 2015 года (нерабочий праздничный день) совпадает с выходным днем (воскресенье), в связи с чем, выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день, то есть на 9 марта 2015 года.

В соответствии с частями 2, 4 статьи 1 Закона Республики Тыва от 12.02.1999 N 143 "О праздничных днях Республики Тыва" народными праздниками Республики Тыва являются Шагаа (Новый год по лунному календарю) и Наадым (праздник животноводов).

Дата проведения народного праздника Шагаа ежегодно устанавливается постановлением Верховного Хурала (парламента) Республики Тыва в соответствии с восточным лунным календарем.

День Республики Тыва, День Конституции Республики Тыва, дни проведения народных праздников Шагаа и Наадым являются нерабочими праздничными днями в Республике Тыва.

Постановлением Верховного Хурала (Парламента) Республики Тыва от 17.12.2014 N 211 ПВХ-2 датой проведения в 2015 году народного праздника Республики Тыва Шагаа установлено 19 февраля 2015 года.

Также, постановлением Правительства Республики Тыва от 26 сентября 2008 года № 547 «О проведении Дня здорового образа жизни в Республике Тыва» розничная продажа алкогольной продукции, а также пива и пивных напитков запрещена на территории Республики Тыва в последнюю субботу каждого месяца – в День здорового образа жизни.

Таким образом, розничная продажа алкогольной продукции, а также пива и пивных напитков запрещена в феврале – марте 2015 года на территории Республики Тыва 19, 23, 28 февраля и 9, 28 марта 2015 года.

Постановлением Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва от 13.02.2015 года № 228 «О запрете продажи алкогольной продукции, в том числе пива и напитков, изготавливаемых на основе пива на территории Каа-Хемского района» установлен запрет на розничную продажу алкогольной продукции на

территории Каа-Хемского района с 19 февраля по 31 марта 2015 года (пункт 1) и председателям администрации сумонов Каа-Хемского района поручено принять правовые акты о запрете розничной продажи алкогольной продукции с 19 февраля по 31 марта 2015 года (пункт 2).

Также, в материалы дела № 05-13-01/09-15-15 представлено постановление Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва от 16.02.2015 года № 234 «а» «О внесении изменений и дополнений в постановление Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва от 13.02.2015 года № 228 «О запрете продажи алкогольной продукции, в том числе пива и напитков, изготавливаемых на основе пива на территории Каа-Хемского района», согласно которому в наименовании постановления после слов «на территории» дополнено «сумона Сарыг-Сепский» (пункт 1), в пункте 1 постановления после слов «на территории» дополнено «сумона Сарыг-Сепский» (пункт 2).

Полномочия администрации сумона Сарыг-Сепский Каа-Хемского района возложены на Администрацию Каа-Хемского района с 01.01.2013 года на основании решения Хурала представителей Каа-Хемского района Республики Тыва от 04.12.2012 года № 23.

При таких обстоятельствах следует, что запрет продажи алкогольной продукции, в том числе пива и напитков, изготавливаемых на основе пива, действует также на территории Каа-Хемского района, так как указанным постановлением от 16.02.2015 года № 234 «а» только дополнен сумон «Сарыг-Сепский». Кроме того, постановлением от 13.02.2015 года № 228 администрациям сумонов Каа-Хемского района поручено принять правовые акты о запрете розничной продажи алкогольной продукции с 19 февраля по 31 марта 2015 года.

В свою очередь, постановлением Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва от 16.03.2015 года № 403 постановление Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва от 13.02.2015 года № 228 отменено.

При этом, в постановлении от 16.03.2015 года № 403 дополненным постановлением от 16.02.2015 года № 234 «а» сумон Сарыг-Сепский отсутствует.

Полномочия органов местного самоуправления в сфере оборота алкогольной продукции определены статьей 7 Закона об обороте алкогольной продукции – это контроль за соблюдением законодательства в области розничной продажи алкогольной продукции.

Также, в соответствии со статьей 4 Закона Республики Тыва от 11 ноября 2011 г. N 952 ВХ-1 "О государственном регулировании розничной продажи алкогольной продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции на территории Республики Тыва" к полномочиям органов местного самоуправления относится осуществление контроля за соблюдением законодательства в области розничной продажи алкогольной продукции в пределах компетенции. Органы местного самоуправления могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями в области оборота алкогольной продукции с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств.

Частью 1 статьи 1 Закона Республики Тыва от 26.12.2012 г. N 1716 ВХ-1 "О наделении

органов местного самоуправления муниципальных образований Республики Тыва отдельными государственными полномочиями по установлению запрета на розничную продажу алкогольной продукции" установлено, что органы местного самоуправления городских и сельских поселений Республики Тыва наделены отдельными государственными полномочиями по установлению запрета на розничную продажу алкогольной продукции (далее - государственные полномочия).

Кроме того, статьей 2 указанного Закона Республики Тыва от 26.12.2012 N 1716 ВХ-1 полномочиями наделяются органы местного самоуправления следующих муниципальных образований Республики Тыва: сельские и городские поселения.

Таким образом, председатель Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва не обладает полномочиями по установлению дополнительных запретов на розничную продажу алкогольной продукции на территории Каа-Хемского района, так как не является должностным лицом сельских и городских поселений. Соответственно издание постановления от 13.02.2015 г. № 228 противоречит нормам Закона об обороте алкогольной продукции и законодательству Республики Тыва в указанной сфере. Кроме того, постановлением от 13.02.2015 г. № 228 установлен запрет на продажу алкогольной продукции, пива и напитков изготавливаемых на основе пива в дни не являющимися праздничными, выходными днями на территории Республики Тыва (20-22, 24-27 февраля и 1-8, 10-27, 29-31 марта 2015 года).

Такое регулирование нарушает требования законодательства об обеспечении свободной конкуренции и недопустимости монополистической деятельности в указанной сфере, поскольку ставит в неравное положение как производителей различных видов алкогольной и спиртосодержащей продукции, так и лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере розничной продажи различных видов данной продукции на территории Каа-Хемского района Республики Тыва.

Кроме того, абзацем 1 пункта 5 статьи 16 Закона об обороте алкогольной продукции установлен запрет на розничную продажу алкогольной продукции с 23 часов до 8 часов по местному времени, за исключением розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой организациями, и розничной продажи пива и пивных напитков, сидра, пуаре, медовухи, осуществляемой индивидуальными предпринимателями, при оказании такими организациями и индивидуальными предпринимателями услуг общественного питания, а также розничной продажи алкогольной продукции, осуществляемой магазинами беспошлинной торговли.

В соответствии с определением Верховного суда Российской Федерации от 12.12.2012 г. № 74- АПГ 12-19 «Ограничение розничной продажи алкогольной продукции не распространяется на розничную продажу пива и пивных напитков, осуществляемую индивидуальными предпринимателями, при оказании такими организациями и индивидуальными услуг общественного питания».

Вместе с тем, постановлением Администрации муниципального района «Чеди-Хольский кожуун Республики Тыва» от 13.02.2015 г. № 228 установлен полный запрет на розничную продажу алкогольной продукции, в том числе пива и напитков, изготовленных на основании пива с 19.02.2015 г. по 31.03.2015 г. на территории Каа-

Хемского района Республики Тыва без каких либо ограничений, что не соответствует требованиям абзаца 1 пункта 5 статьи 16 Закона об обороте алкогольной продукции поскольку, предусмотренные указанной статьей ограничения не касаются организаций и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих розничную продажу алкогольной продукции, пива и напитков, изготавливаемых на основе пива при оказании услуг общественного питания.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, 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 частности запрещается установление запретов или введение ограничений в отношении свободного перемещения товаров в Российской Федерации, иных ограничений прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров.

Подпункт «б» пункта 4 статьи 15 Закона о торговле предусматривает запрет органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к установлению на товарном рынке правил осуществления торговой деятельности, отличающихся от аналогичных правил, установленных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, в частности запрещается принятие иных нормативных правовых актов, решений, предусматривающих введение ограничений продажи отдельных видов товаров на территориях субъектов Российской Федерации, территориях муниципальных образований в границах субъектов Российской Федерации.

На основании изложенного Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что действия Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва, выразившееся в издании постановления от 13.02.2015 г. № 228, не соответствующего вышеперечисленным положениям Закона об обороте алкогольной продукции, нормативным правовым актам Республики Тыва регулирующим правоотношения в области розничной продажи алкогольной продукции, пива и пивных напитков нарушают законные интересы хозяйствующих субъектов осуществляющих розничную продажу алкогольной продукции на территории Каа-Хемского района Республики Тыва при оказании ими услуг общественного питания, а так же на розничную продажу алкогольной продукции в дни не являющиеся праздничными в соответствии с законодательством Республики Тыва.

Согласно информации Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва на территории Каа-Хемского района Республики Тыва осуществляет деятельность по

продаже пива и алкогольных напитков 26 хозяйствующих субъектов.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 23, статьей 39, статьями 41, 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Тывинского УФАС России по рассмотрению дела № 05-13-01/19-15-15,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Администрации Каа-Хемского района Республики Тыва нарушение пункта 3 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», подпункта «б» пункта 4 статьи 15 Федерального закона от 28.12.2009 года N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации", в части издания постановления от 13.02.2015 года № 228 «О запрете продажи алкогольной продукции, в том числе пива и пивных напитков, изготавливаемых на основе пива на территории Каа-Хемского района» в нарушение требований Федерального закона от 22 ноября 1995 г. N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" и законодательства Республики Тыва, регулирующего розничную продажу алкогольной продукции, пива и пивных напитков на территории Республики Тыва.

2. Рассмотрение дела № 05-13-01/09-15-15 о нарушении антимонопольного законодательства прекратить, в связи с добровольным устранением нарушений антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

Ф.А. Хаджиев

Член Комиссии

А.О. Ооржак

Ч.О. Дамба-Хуурак

В соответствии со статьей 52 Закона о защите конкуренции – решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия решения в Арбитражный суд Республики Тыва.