

03.07.

17\_3855636

Судебный акт  
вступил в законную силу.  
судья Полякова А.Б.  
Судья \_\_\_\_\_



**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ**

16101, г. Москва, ул. Большая Тульская, д. 17  
<http://www.msk.arbitr.ru>

Именем Российской Федерации  
**РЕШЕНИЕ**

г. Москва  
01 июня 2012 г.

Дело № А40-9075/12-17-86

Резолютивная часть решения объявлена 23 мая 2012 года.  
Полный текст решения изготовлен 01 июня 2012 года.

Арбитражный суд города Москвы  
в составе: судьи Поляковой А.Б. (единолично)  
при ведении протокола секретарем Костоевой Р.Р.,  
рассмотрев в открытом судебном заседании дело  
по заявлению Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору  
к Федеральной антимонопольной службе России  
третьи лица: Министерство сельского хозяйства России, ООО «Стрэйт», ООО «Амарем»  
о признании незаконным решения от 02.12.2011 № 1 15-177/-11 и предписания от  
02.12.2011 № 1 15-177/-11  
при участии: от заявителя – Спиридовский К.В., по доверенности от 11.01.2012 № Ф-С-СД-4/21, паспорт; от заинтересованного лица – Кулиева Д.Н., уд., по доверенности от 20.12.2011; Алексеева А.А. уд., по доверенности от 10.08.2011  
от третьих лиц - не явились, извещены

**УСТАНОВИЛ**

Федеральная служба по ветеринарному и фитосанитарному надзору (далее - Россельхознадзор, заявитель) обратилась в Арбитражный суд города Москвы с заявлением о признании незаконными решения и предписания Федеральной антимонопольной службы (далее – ФАС России) от 02.12.2011 № 1 15-177/-11 о нарушении антимонопольного законодательства.

Заявление мотивировано тем, что оспариваемые решение и предписание не соответствуют законодательству и создают препятствия для осуществления экономической деятельности Россельхознадзора; основанием для вынесения оспариваемых актов послужила жалоба ООО «Стрэйт» на отказ в выдаче разрешения на ввоз рыбы, однако, ООО «Стрэйт» не может являться импортером указанной продукции, т.к. представленные им сведения были недостоверными; оспариваемыми актами ФАС России вышла за рамки своих полномочий и неправомерно вмешалась в деятельность Россельхознадзора, поскольку проверка достоверности сообщенных заявителями сведений у компетентного ведомства другого государства не входит в компетенцию ФАС России.

Заинтересованное лицо против удовлетворения заявления возражало по основаниям, изложенным в отзыве, указав, что оспариваемое решение принято ФАС России в пределах предоставленных полномочий, соответствует законодательству и не

нарушает права заявителя, который в свою очередь нарушил антимонопольное законодательство, предъявляя к хозяйствующим субъектам требования, не предусмотренные действующим законодательством.

Третье лица: Министерство сельского хозяйства Российской Федерации, ООО «Стрэйт», ООО «Амаре-М», надлежащим образом извещенные о месте и времени рассмотрения дела, в судебное заседание не явились.

Министерство сельского хозяйства Российской Федерации представило отзыв, в котором ходатайствовало о рассмотрении дела в отсутствие его представителя, указав, что, по мнению Министерства, отсутствие российского импортера рыбы и морепродуктов в списках фирм-импортеров, представляемых компетентными органами иностранных государств, не является основанием для отказа в выдаче разрешения на ввоз продукции на территорию Российской Федерации, однако, разрешение вопроса об обоснованности заявленных требований оставило на усмотрение суда.

ООО «Стрэйт» направило заявление о рассмотрении дела в отсутствие его представителя и просило в удовлетворении заявленных требований отказать, т.к. ФАС России действовало в интересах населения России, которое вправе покупать норвежскую рыбу по рыночной цене, а не по цене, установленной московскими и петербургскими фирмами путем использования административного ресурса в государственных контролирурующих органах.

Дело рассмотрено в порядке статей 123, 156 АПК РФ в отсутствие указанных третьих лиц.

В соответствии с частью 1 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Согласно пункту 1 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденному постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 г. № 331 (далее - Положение), Федеральная антимонопольная служба является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по принятию нормативных правовых актов и контролю за соблюдением антимонопольного законодательства.

Оспариваемое решение вынесено ФАС России в пределах предоставленных ей полномочий, установленных Положением, в связи с чем, спор подлежит рассмотрению в порядке ст. ст. 197 - 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Срок, установленный частью 4 статьи 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации для обжалования в суд решения и предписания ФАС России, заявителем не пропущен.

Как следует из материалов дела, Федеральной антимонопольной службой принято решение от 02.12.2011 по делу № 1 15-177/-11 о нарушении заявителем антимонопольного законодательства.

Основанием для возбуждения дела № 1 15-177/-11 послужило обращение ООО «Стрэйт», содержащее информацию о возможном наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Россельхознадзора.

По мнению Комиссии ФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства, ООО «Стрэйт» представило все необходимые

докум  
Федер  
функц  
Росси  
живот  
живот  
сельск  
Админ  
субъек  
разреш  
отсутст  
компет  
  
Россель  
Федера  
недопу  
установ  
ФЗ «О з  
С  
наруши  
предпис  
С  
Россель  
1  
выразив  
Российс  
фирм-им  
государс  
хозяйств  
законода  
что при  
конкурен  
2.  
соответст  
3.  
ежекварт  
представл  
направив  
морепрод  
указанием  
входящих  
Россельхо  
Исс  
в деле, с  
заявленны  
Рос  
№ 314 «О  
Пол  
от 08.04.2  
фитосанит  
Об утвер  
фитосанита  
Зако  
определяе

документы, предусмотренные Административным регламентом исполнения Федеральной службой по ветеринарному и фитосанитарному надзору государственной функции по выдаче разрешений на ввоз в Российскую Федерацию и вывоз из Российской Федерации, а также на транзит по ее территории животных, продукции животного происхождения, лекарственных средств, кормов и кормовых добавок для животных, подкарантинной продукции, утвержденным Приказом Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 09.01.2008 № 1 (далее - Административный регламент), однако, Россельхознадзором хозяйствующим субъектам (ООО «Стрэйт», ООО «Амаре-М») необоснованно было отказано в выдаче разрешений на ввоз в Российскую Федерацию рыбы и рыбо-морепродукции по причине отсутствия данных субъектов в перечне фирм-импортеров, представленных компетентными ведомствами иностранных государств.

ФАС России пришла к выводу о том, что указанными действиями Россельхознадзор установил не предусмотренные законодательством Российской Федерации требования к хозяйствующим субъектам, что привело или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и подпадает под запрет, установленный пунктом 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о конкуренции).

Оспариваемым решением ФАС России Россельхознадзор был признан нарушившим пункт 2 части 1 статьи 15 Закона о конкуренции (п.1) и ему выдано предписание (п.2).

Согласно предписанию от 02.12.2011 № ЦА/44794 по делу № 1 15-177/-11 Россельхознадзору предписано:

1. прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 15 Закона о конкуренции, выразившееся в отказах в выдаче хозяйствующим субъектам разрешений на ввоз в Российскую Федерацию рыбы, рыбо-морепродукции в связи с отсутствием в перечне фирм-импортеров, представленных компетентными ведомствами иностранных государств, что создает необоснованное препятствие осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к хозяйствующим субъектам, что привело или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции (п.1);

2. в срок до 16.12.2011г. привести автоматизированную систему «Аргус» в соответствие с требованиями Административного регламента;

3. во исполнение указанного в пункте 1, 2 предписания Россельхознадзору ежеквартально в течение года (с даты изготовления решения в полном объеме) представлять в ФАС России следующую информацию: а) список заявителей, направивших ходатайства на ввоз на территорию Российской Федерации рыбы и рыбо-морепродукции (в том числе с помощью автоматизированной системы «Аргус»), с указанием даты получения Россельхознадзором соответствующих ходатайств, входящих номеров, наименования ввозимой продукции; б) принятые решения Россельхознадзора по данным ходатайствам.

Исследовав материалы дела, выслушав доводы и возражения лиц, участвующих в деле, оценив представленные доказательства в их совокупности, суд считает заявленные требования подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

Россельхознадзор создан в соответствии с Указом Президента РФ от 09.03.2004 № 314 «О системе и структуре Федеральных органов исполнительной власти».

Полномочия Россельхознадзора определены постановлением Правительства РФ от 08.04.2004 № 201 «Вопросы федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору» и постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 327 «Об утверждении Положения о Федеральной службе по ветеринарному и фитосанитарному надзору» (далее - Положение).

Закон Российской Федерации от 14.05.1993г. № 4979-1 «О ветеринарии» в статье определяет государственный ветеринарный надзор как деятельность государственных

ветеринарных инспекторов по предупреждению, обнаружению и пресечению нарушений законодательства Российской Федерации о ветеринарии.

К ввозу в Российскую Федерацию допускаются здоровые животные, а также продукты животноводства, полученные от здоровых животных из благополучных по заразным болезням животных иностранных государств, с соблюдением требований ветеринарного законодательства Российской Федерации и условий, предусмотренных международными договорами с участием Российской Федерации (ст. 14 Закона «О ветеринарии»).

Согласно п.5.2.4 Положения Россельхознадзор выдает разрешения (включая введение и отмену ограничений) на ввоз в Российскую Федерацию, а также транзит по ее территории животных, продукции животного происхождения, лекарственных средств, кормов и кормовых добавок для животных, подкарантинной продукции.

В соответствии с возложенными на Россельхознадзор задачами он представляет в установленном порядке интересы Российской Федерации в международных организациях и во взаимоотношениях с иностранными государствами по вопросам обеспечения здоровья животных, безопасности сырья и продукции животного происхождения и кормов для животных (подпункт «е» пункта 6 постановления Правительства РФ от 08.04.2004 г. № 201 «Вопросы Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору»).

В результате развития интеграционных связей государств-участников ЕврАзЭС с 1 июля 2010 г. вступило в силу Соглашение Таможенного союза по ветеринарно-санитарным мерам от 11.12.2009, ратифицированное Федеральным законом от 19.05.2010 № 93-ФЗ.

Правительства государств-членов Таможенного союза подписали Соглашение Таможенного Союза по ветеринарно-санитарным мерам, признавая целесообразность проведения единой политики в области ветеринарии и принимая во внимание правила и принципы Санитарного кодекса наземных животных и Санитарного кодекса водных животных Международного эпизоотического бюро.

Статья 5 названного Соглашения устанавливает, что уполномоченные органы стран, подписавших Соглашение, принимают меры по недопущению ввоза и распространения на таможенной территории Таможенного союза возбудителей заразных болезней животных, в том числе, общих для человека и животных, и товаров (продукции) животного происхождения, опасных в ветеринарно-санитарном отношении.

Цель Санитарного кодекса водных животных (далее - Кодекс) состоит в том, чтобы обеспечить санитарную безопасность международной торговли водными животными (рыбой, моллюсками, ракообразными) и продуктами из них. Кодекс - базовый документ, предназначенный для использования компетентными органами, службами импорта/экспорта, эпидемиологами и всеми, кто связан с международной торговлей.

Кодекс установил, что страна-экспортер должна быть готова предоставить странам-импортерам по запросу информацию об идентификации страны вылова, или места вылова, или места производства продукции, предназначенной на экспорт (подпункт «g» п. 1 ст. 1.3.1.3. Водного Кодекса).

Основываясь на положениях Кодекса, компетентные органы Российской Федерации (Федеральная служба по ветеринарному и фитосанитарному надзору) и Норвегии (Государственная служба Норвегии по надзору за пищевыми продуктами и Директорат рыболовства Норвегии) 12.04.2007 г. провели переговоры и подписали Меморандум.

Меморандумом предусмотрено, что в целях пресечения и недопущения попыток мошенничества при ввозе и вывозе поднадзорных грузов на территорию Российской Федерации и Норвегии стороны взяли на себя взаимные обязательства информировать друг друга при экспортно-импортных операциях об объемах добытых водных биоресурсов, производственных мощностях предприятий, осуществляющих экспорт

(импорт), и с целью о объемам пр

В ра предоставл Российскую

контракты с Соглас

по выдаче Федерации, происжде (далее - под

и его террит В соотв ввоз должна груза.

На осно поступлении сведений, в т

данных о название, ад Российской Ф

Таким заявленного к норм законод

российских им Как указ

от 21.02.2011 сведения о 25

107, Н-109, Н- 1115, SF-364, S

Вместе с органом Норве Федерации р

указанных пред Следовате

указанных в м отношений с сведения недос

В соответ проверки сведе либо об отказе в

В силу по для отказа в вы или недостоверн

Согласно у ФС/УД/20746 О подпункта 2 пун

ООО «Стрэйт» д Административн поднадзорного гр

Как указал высший Арбитр исследовали прав

(импорт), и заключенных контрактах между участниками экспортно-импортных сделок с целью определения соответствия производственных возможностей предприятия и объемам продукции, заявленной в контрактах.

В рамках достигнутых договоренностей норвежской стороной регулярно предоставляются списки предприятий, имеющих право экспортировать биоресурсы в Российскую Федерацию, а также данные о российских импортерах, заключивших контракты с норвежскими предприятиями.

Согласно пункту 1.1 Административного регламента, государственную функцию по выдаче разрешений на ввоз в Российскую Федерацию и вывоз из Российской Федерации, а также на транзит по ее территории животных, продукции животного происхождения, лекарственных средств, кормов и кормовых добавок для животных (далее - поднадзорные грузы), подкарантинной продукции исполняет Россельхознадзор и его территориальные органы (далее - территориальные управления).

В соответствии с пунктом 3.16 Административного регламента, в ходатайстве на ввоз должна быть указана страна-экспортер и место происхождения поднадзорного груза.

На основании пункта 3.27.5 Административного регламента Россельхознадзор при поступлении ходатайства на ввоз проверяет достоверность указанных в ходатайстве сведений, в том числе соответствие места происхождения заявленного к ввозу груза, данных о зарегистрированных зарубежных предприятиях-экспортерах (номер, название, адрес, вид производимой продукции, название фирм-импортеров в Российской Федерации).

Таким образом, для подтверждения соответствия места происхождения заявленного к ввозу груза указанному в ходатайстве, на основании вышеприведенных норм законодательства проводится проверка наличия предприятия - заявителя в числе российских импортеров с конкретного предприятия, указанного в качестве экспортера.

Как указал заявитель, в ходатайстве начальника управления Кемеровской области от 21.02.2011 г № 01-06/251 о выдаче ООО «Стрэйт» разрешения на ввоз имеются сведения о 25 предприятиях-производителях (F-55, F-430, F-480, H-66, H-72, H-82, H-107, H-109, H-112, H-120, H-220, M-343, M-394, N-169, N-234, N-742, N-800, N-1041, N-1115, SF-364, ST-337, ST-400, ST-423, T-126, T-380).

Вместе с тем согласно предоставленному 03 февраля 2011 г. компетентным органом Норвегии списку компаний Норвегии, осуществляющих экспорт в Российскую Федерацию рыбы и рыбопродукции, ООО «Стрэйт» не является контрагентом указанных предприятий.

Следовательно, ООО «Стрэйт» не может являться импортером продукции указанных в ходатайстве от 21.02.2011 г. предприятий в отсутствие договорных отношений с указанными предприятиями, т.е. предоставленные ООО «Стрэйт» сведения недостоверны.

В соответствии с пунктом 3.27.6 Административного регламента по результатам проверки сведений Россельхознадзором принимается решение о выдаче разрешения либо об отказе в выдаче разрешения.

В силу подпункта 2 пункта 3.27.7 Административного регламента, основанием для отказа в выдаче разрешения на ввоз является предоставление заявителем неполных или недостоверных данных.

Согласно уведомлению об отказе в выдаче разрешения на ввоз от 02.03.2011 № ФС/УД/20746 ООО «Стрэйт» отказано в выдаче разрешения на ввоз на основании подпункта 2 пункта 3.27.7 Административного регламента в связи с непредставлением ООО «Стрэйт» достоверных сведений, как это установлено подпунктом 4 пункта 3.16 Административного регламента, о стране-экспортере и месте происхождения поднадзорного груза.

Как указал заявитель, арбитражные суды различных инстанций, в том числе Высший Арбитражный суд Российской Федерации, в 2008-2011г. неоднократно исследовали правомерность принятия Россельхознадзором решений об отказе в выдаче

разрешений на ввоз рыбы, рыбо- и морепродукции; по этому вопросу сформировалась единообразная арбитражная практика рассмотрения дел указанной категории.

В частности, вступившим в законную силу решением Арбитражного суда города Москвы от 19.05.2011 по делу А40-27461/11-153-205 ООО «Стрэйт» отказано в удовлетворении заявления о признании незаконным уведомления Россельхознадзора об отказе в выдаче разрешения на ввоз в Российскую Федерацию рыбной продукции из Норвегии.

Таким образом, вышеуказанными нормами права и материалами дела подтверждается, что Россельхознадзор вправе проводить проверку достоверности указанных в ходатайствах хозяйствующих субъектов о выдаче разрешений на ввоз рыбной, морепродукции сведений, в том числе соответствие места происхождения заявленного к ввозу груза, данных о зарегистрированных зарубежных предприятиях-экспортерах (номер, название, адрес, вид производимой продукции, название фирм-импортеров в Российской Федерации), а предоставление хозяйствующим субъектом неполных или недостоверных данных в силу подпункта 2 пункта 3.27.7 Административного регламента является законным основанием для отказа хозяйствующему субъекту в выдаче разрешения на ввоз продукции.

С учетом изложенного, суд отклоняет доводы ФАС России со ссылкой на мнение Министерства сельского хозяйства Российской Федерации о том, что Россельхознадзор установил не предусмотренные законодательством Российской Федерации требования к хозяйствующим субъектам.

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещается федеральным органам исполнительной власти осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам или к хозяйствующим субъектам.

Суд считает, что при вынесении оспариваемых актов - решения и предписания по делу № 1 15-177/-11 ФАС России были неверно истолкованы положения п. 2 ч. 1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции». Данный пункт применен в отрыве от содержания ч. 1 ст. 15 Федерального закона, по смыслу которой действия, предусмотренные п. 1 и п. 2 ч. 1 ст. 15 указанного Федерального закона, являются уточнением действий, запрещенных к совершению федеральными органами исполнительной власти лишь в том случае, если они приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции. То есть необходима причинно-следственная связь между действиями федерального органа исполнительной власти (в данном случае - Россельхознадзор) и последствиями в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

Поскольку в действиях Россельхознадзора отсутствуют нарушения законодательства и вышеуказанные требования, предъявляемые к хозяйствующим субъектам, являются законными и обоснованными, данные действия не могут привести к последствиям в виде недопущения, ограничения, устранения конкуренции.

Согласно статье 65 и части 5 статьи 200 АПК РФ обязанность доказывания соответствия оспариваемого ненормативного правового акта закону или иному нормативному правовому акту, законности принятия оспариваемого решения, совершения действий (бездействия), а также обстоятельств, послуживших основанием для принятия оспариваемого акта, решения, совершения действий (бездействия) возлагается на орган или лицо, которые приняли акт, решение, совершили действия (бездействие).

Суд, оценив представленные сторонами доказательства в соответствии со статьей 71 АПК РФ, полагает, что ФАС России не представлено достаточных доказательств, подтверждающих обоснованность и законность оспариваемого решения и предписания.

Вместе  
решений об  
рыбопродукции  
законодатель

С учетом  
необходимых  
Российской Ф  
России не со  
Россельхознад  
недействитель  
антимонополь  
№ 1 15-177/-1

В соотв  
установит, чт  
(бездействие)  
органов, дол  
правовому ак  
решение об уд

Расходы  
110 АПК РФ  
государственн  
Руководст

Признать  
02.12.2011 №

предписание от  
Проверено  
защите конкур  
ветеринарии»,  
государственно  
вывоз из Росс  
продукции жив  
добавок для  
Министерства с

Решение  
Девятый арбитраж

СУДЬЯ:



Вместе с тем Россельхознадзор доказал обоснованность вышеуказанных решений об отказе в выдаче разрешений на ввоз в Российскую Федерацию рыбопродукции и несоответствие оспариваемых актов ФАС России действующему законодательству.

С учетом изложенного, суд пришел к выводу о наличии совокупности оснований, необходимых в силу части 2 статьи 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации для признания оспариваемого решения и предписания ФАС России не соответствующими закону, нарушающими права и законные интересы Россельхознадзора, в связи с чем, требования заявителя о признании недействительными решения ФАС России от 02.12.2011 № 1 15-177/-11 о нарушении антимонопольного законодательства и предписания от 02.12.2011 № ЦА/44794 по делу № 1 15-177/-11 подлежат удовлетворению.

В соответствии с частью 2 статьи 201 АПК РФ в случае, если арбитражный суд установит, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают права и законные интересы заявителя, суд принимает решение об удовлетворении заявленного требования.

Расходы по уплате государственной пошлины распределяются по правилам ст. 110 АПК РФ с учетом ст. 333.37 НК РФ, согласно которой заявитель, как орган государственной власти освобожден от уплаты государственной пошлины.

Руководствуясь ст. ст. 29, 65, 71, 123, 156, 167-170, 176, 198-201 АПК РФ, суд

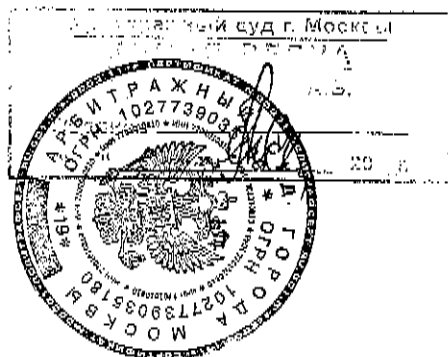
#### РЕШИЛ:

Признать недействительными решение Федеральной антимонопольной службы от 02.12.2011 № 1 15-177/-11 о нарушении антимонопольного законодательства и предписание от 02.12.2011 № ЦА/44794.

Проверено на соответствие Федеральному закону от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Закону Российской Федерации от 14.05.1993 № 4979-1 «О ветеринарии», Административному регламенту исполнения Россельхознадзором государственной функции по выдаче разрешений на ввоз в Российскую Федерацию и вывоз из Российской Федерации, а также транзит по ее территории животных, продукции животного происхождения, лекарственных средств, кормов и кормовых добавок для животных, подкарантинной продукции, утвержденному приказом Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 09.01.2008 № 1.

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня его принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

СУДЬЯ:



А.Б. Полякова