

КОПИЯ

782/2013-125687(7)



АРБИТРАЖНЫЙ СУД ПРИМОРСКОГО КРАЯ

690091, г. Владивосток, ул. Светланская, 54

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Владивосток

Дело № А51-14957/2013

10 июля 2013 года

Резолютивная часть решения объявлена 08 июля 2013 года.

Полный текст решения изготовлен 10 июля 2013 года.

Арбитражный суд Приморского края в составе судьи Филатовой А.П., при ведении протокола судебного заседания секретарем с/з Павловой В.В. рассмотрев в судебном заседании дело по исковому заявлению департамента лицензирования и торговли Приморского края (ОГРН 1082540010959, ИНН 2540150131, дата регистрации: 26.11.2008) к Обществу с ограниченной ответственностью "Наш Маркет" (ОГРН 1112537004282, ИНН 2537088726, дата регистрации: 12.07.2011) об аннулировании лицензии ПК №0060757 (рег. №15825а от 07.09.2012) на осуществление розничной продажи алкогольной продукции при участии от истца: Пискун М.П. (дов. от 04.12.2012, удостоверение), Заболотникова Т.И. (дов. от 19.03.2013, удостоверение), от ответчика: Дорохова А.П. (дов. от 27.05.2013, паспорт) установил:

Департамент лицензирования и торговли Приморского края обратился в арбитражный суд с исковым заявлением к Обществу с ограниченной ответственностью "Наш Маркет" об аннулировании

Входящий № 24/2553  
"15" 07 2013 г.  
Департамент лицензирования и  
торговли Приморского края

лицензии ПК №0060757 (рег. №15825а от 07.09.2012) на осуществление розничной продажи алкогольной продукции.

В судебном заседании представитель заявителя уточнил основания заявления. Просит дополнить первоначальное заявление дополнительным основанием для аннулирования лицензии в связи с обнаружением недостоверных данных в документах, представленных организацией для получения лицензии.

В порядке ст.49 АПК РФ судом приняты уточнения заявителя.

Судом в порядке ст.163 АПК РФ объявлен перерыв до 08.07.2013. после перерыва судебное заседание было продолжено.

Представитель ответчика представил отзыв на уточненные требования, возражает против удовлетворения требований.

Представитель заявителя поддерживает заявление в полном объеме с учетом уточнений.

Из представленных суду документов установлено следующее.

Департаментом лицензирования и торговли Приморского края ООО «Наш Маркет» выдана лицензия серии ПК № 0060757 сроком действия до 03.12.2016, регистрационный номер 15825а от 07.09.2012, на осуществление розничной продажи алкогольной продукции в магазинах по адресам: г. Владивосток, ул. Луговая, 64; г. Владивосток, ул. Русская, 57Б; г. Владивосток, ул. Бородинская, 26.

27.02.2012 специалистом отдела по контролю за соблюдением лицензионных условий и требований в сфере оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции Межрегионального управления Федеральной службы по регулированию алкогольного рынка по Дальневосточному федеральному округу составлен протокол об административном правонарушении, согласно которому ООО «Наш Маркет» осуществляло хранение в целях сбыта алкогольной продукции, маркированной федеральными специальными марками без нанесения

информации, предусмотренной законодательством для осуществления налогового контроля, в случае, если такая маркировка и (или) нанесение такой маркировки обязательны, а именно: водки «Пшеничная», 0,5 л, 40 % алк., производства ООО «Меркурий», дата розлива 10.02.2010, в количестве 2 бутылок, с нарушением правил маркировки (информация об алкогольной продукции, нанесенная на ФСМ, не соответствует сведениям об алкогольной продукции, зафиксированным в единой государственной автоматизированной системе учета объема производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции).

Согласно постановлению по делу об административном правонарушении Центрального районного суда г. Хабаровска от 11.04.2012 № 5-115/12 ООО «Наш Маркет» освобождено от административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 15.12 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в связи с малозначительностью и ему объявлено устное замечание за нарушение норм действующего административного законодательства.

Указанные обстоятельства послужили основанием для обращения Департамента в арбитражный суд с заявлением об аннулировании лицензии на розничную продажу алкогольной продукции, выданной Обществу с ограниченной ответственностью «Наш Маркет».

Исследовав материалы дела, выслушав объяснения представителей сторон, суд считает, что заявление подлежит удовлетворению в силу следующего.

Согласно пункту 1 статьи 11 «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» (далее - Закон № 171-ФЗ) производство и оборот

алкогольной и спиртосодержащей пищевой продукции осуществляется организациями при наличии соответствующих лицензий.

Пунктом 2 статьи 18 Закона № 171-ФЗ предусмотрено, что к видам деятельности, на осуществление которых выдаются лицензии, относится розничная продажа алкогольной продукции.

Лицензия на производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции может быть аннулирована решением суда на основании заявления лицензирующего органа в случае оборота алкогольной продукции без маркировки либо с поддельными марками (пункт 3 статьи 20 Закона № 171-ФЗ).

Аннулирование лицензии представляет собой специальную предупредительную меру, непосредственно связанную со спецификой деятельности, при осуществлении которой могут затрагиваться конституционные права и свободы, а также права и законные интересы других лиц. Данная мера должна отвечать требованиям справедливости, быть адекватной, пропорциональной, соразмерной и необходимой для защиты экономических интересов Российской Федерации, прав и законных интересов потребителей алкогольной и спиртосодержащей продукции и иных лиц.

Регулирование отношений в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции в соответствии с Федеральным законом от 22 ноября 1995 года № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции», в том числе, осуществление лицензионного контроля за розничной продажей алкогольной продукции, на территории Приморского края осуществляет Департамент лицензирования и торговли Приморского края (пункты 8.2, 8.2.3 Положения о Департаменте лицензирования и торговли Приморского

края, утвержденного постановлением Администрации Приморского края от 10.03.2010 № 93-па).

Алкогoльная продукция, производимая на территории РФ, за исключением алкогoльной продукции, поставляемой на экспорт, маркируется федеральными специальными марками (ФСМ) (п. 2 ст. 12 Закона № 171-ФЗ).

Указанные марки приобретаются организациями, осуществляющими производство такой алкогoльной продукции, в государственных органах, уполномоченных Правительством РФ.

В соответствии с п. 3 ст. 12 Закона № 171-ФЗ ФСМ и акцизная марка являются документами государственной отчетности, удостоверяющими законность (легальность) производства и (или) оборота на территории РФ алкогoльной продукции, указанной в п. 2 настоящей статьи, осуществление контроля за уплатой налогов, а также являются носителями информации единой государственной автоматизированной информационной системы и подтверждением фиксации информации о реализуемой на территории РФ алкогoльной продукции в единой государственной автоматизированной информационной системе.

В соответствии с п. 3.1 ст. 12 Закона № 171-ФЗ ФСМ и акцизная марка должны содержать следующие сведения о маркируемой ими алкогoльной продукции:

- 1) наименование алкогoльной продукции;
- 2) вид алкогoльной продукции;
- 3) содержание этилового спирта;
- 4) объем алкогoльной продукции в потребительской таре;
- 5) наименование производителя алкогoльной продукции;
- 6) местонахождение производителя алкогoльной продукции;
- 7) страну происхождения алкогoльной продукции;

- 8) подтверждение соответствия установленным требованиям качества и безопасности;
- 9) подтверждение правомерности использования на алкогольной продукции охраняемого в РФ товарного знака;
- 10) иные определяемые Правительством РФ сведения.

ФСМ и акцизная марка служат подтверждением соответствия алкогольной продукции установленным требованиям качества и безопасности (п. 3.1 ст. 12 Закона № 171-ФЗ).

Пунктом 6 статьи 12 Закона № 171-ФЗ предусмотрено, что за правильность нанесения и за подлинность федеральных специальных марок и акцизных марок несут ответственность собственники (владельцы) алкогольной продукции, осуществляющие ее производство, импорт, поставки, розничную продажу, в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно абзацу 6 пункта 2 статьи 16 Закона № 171-ФЗ не допускается розничная продажа алкогольной продукции, в том числе, без маркировки в соответствии со статьей 12 названного Федерального закона. В силу абзаца 6 пункта 3 статьи 20 названного Закона лицензия на производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции аннулируется решением суда на основании заявления лицензирующего органа в случае нелегального оборота алкогольной продукции без маркировки либо с поддельными марками.

Материалами дела подтвержден факт осуществления Обществом нелегального оборота алкогольной продукции с информацией, не соответствующей данным ЕГАИС.

С учетом положений ст. 2 ФЗ от 08.08.2011 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» выполнение лицензионных требований и условий обязательно при осуществлении лицензируемого вида деятельности.

Ограничения в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции установлены в пункте 1 статьи 26 Федерального закона № 171-ФЗ.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 2 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

ООО «Наш Маркет» является организацией, осуществляющей лицензируемый вид деятельности, следовательно, на нее возложены определенные законодательством обязанности, установленные как Федеральным законом от 22.11.1995 № 171-ФЗ, так и другими нормативно-правовыми актами.

Соразмерность меры государственного принуждения (аннулирование лицензии) допущенному нарушению (оборот алкогольной продукции без маркировки в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона либо с поддельными марками)) установлена пунктом 3 статьи 20 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции».

Пунктом 1 статьи 1 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ установлено, что данный Закон регулирует правоотношения, возникающие в области производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции в Российской Федерации.

Согласно ст. 3 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ законодательство о государственном регулировании производства и

оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции состоит из настоящего 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.

Данная норма, содержащаяся в статье 3 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ, устанавливает для организаций обязательность соблюдения норм и правил, предусмотренных другими федеральными законами и нормативно-правовыми актами в части осуществления деятельности, регулируемой Федеральным законом от 22.11.1995 № 171-ФЗ. Одним из таких Законов является Федеральный закон от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов».

На основании ст. 22 Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ индивидуальные предприниматели и юридические лица, осуществляющие деятельность по изготовлению и обороту пищевых продуктов, материалов и изделий, обязаны организовывать и проводить производственный контроль за их качеством и безопасностью, соблюдением требований нормативных и технических документов к условиям изготовления и оборота пищевых продуктов, материалов и изделий.

Производственный контроль за качеством и безопасностью пищевых продуктов, материалов и изделий проводится в соответствии с программой производственного контроля, которая разрабатывается индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом на основании государственных стандартов и технических документов. Указанной программой определяются порядок осуществления производственного контроля за качеством и безопасностью пищевых продуктов, материалов и изделий, методики такого контроля и методики проверки условий их изготовления и оборота.



Суд считает, что доводы Общества о несоразмерности применения такой меры как аннулирование лицензии являются необоснованными, поскольку государственный контроль в сфере оборота алкогольной продукции направлен на защиту прав потребителей, производство и оборот алкогольной и спиртосодержащей продукции находится под особым контролем государства. Совершенное правонарушение посягает на реализацию единой государственной политики, на установленный и охраняемый государством порядок в сфере алкогольного регулирования, соблюдение которого является обязанностью каждого участника правоотношений в данной сфере. Ни положения федерального закона, ни иные нормативные акты, регулирующие правоотношения в области производства и оборота алкогольной и спиртосодержащей продукции, не содержат количественных или качественных критериев, позволяющих оценить соразмерность применяемой ответственности за нахождение в обороте алкогольной продукции с информацией, не соответствующей данным ЕГАИС. Выбор меры государственного воздействия осуществляется уполномоченными органами. Задачей суда является оценка правомерности применения соответствующей меры.

Такая мера государственного воздействия, как аннулирование лицензии, существует независимо от административной ответственности за продажу товаров и продукции без маркировки. Указанные меры являются различными по своей природе и не поставлены в зависимость друг от друга.

Пунктом 20 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» разъяснено, что при рассмотрении дел об оспаривании решений административных органов о приостановлении или аннулировании лицензии на право осуществления

определенного вида деятельности судам необходимо учитывать, что приостановление (аннулирование) лицензии не является административным наказанием в смысле Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а представляет собой специальную предупредительную меру, непосредственно связанную со спецификой деятельности, при осуществлении которой могут затрагиваться конституционные права и свободы, а также права и законные интересы других лиц.

Доказательств того, что Общество предприняло должную осмотрительность при выборе поставщиков алкогольной продукции не представлено.

Материалами административного дела полностью подтверждается факт осуществления оборота алкогольной продукции без маркировки и несоответствие информации об алкогольной продукции, нанесенной на федеральных специальных марках, сведениям об алкогольной продукции, зафиксированным в ЕГАИС.

Федеральная специальная марка является документом государственной отчетности, удостоверяющим законность (легальность) производства и оборота алкогольной продукции и служит подтверждением соответствия алкогольной продукции установленным требованиям качества и безопасности (пункт 3.1 статьи 12 Закона № 171-ФЗ).

Согласно протоколам запросов о фиксации в базе ЕГАИС сведений об алкогольной продукции Общество осуществляло оборот алкогольной продукции, находящейся в нелегальном обороте, маркированной федеральными специальными марками, сведения о которых не были зафиксированы в ЕГАИС, а именно с нанесенной на них информацией, не соответствующей информации, зафиксированной в ЕГАИС, такие данные в базе ЕГАИС отсутствуют.

Кроме того, факт совершения указанного правонарушения подтверждается вступившим в законную силу постановлением по делу об административном правонарушении (решение Центрального районного суда г. Хабаровска № 5-115/12 от 11.04.2012), которое в силу вышеуказанного Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 №10 хотя и не имеет преюдициального значения, но установленные им обстоятельства приняты судом во внимание.

Согласно пункту 6 статьи 12 Закона № 171-ФЗ за правильность нанесения и за подлинность федеральных специальных марок и акцизных марок несут ответственность собственники (владельцы) алкогольной продукции.

Проверка подлинности федеральных специальных марок осуществляется визуально, а также с использованием доступа к информационным ресурсам уполномоченного Правительством РФ федерального органа исполнительной власти - Росалкогольрегулирования.

Визуальная проверка федеральных специальных марок проводится в соответствии с п. 3.1 ст. 12 Закона № 171-ФЗ, согласно которому указанные марки должны содержать следующие сведения:

- наименование алкогольной продукции;
- вид алкогольной продукции;
- содержание этилового спирта;
- объем алкогольной продукции в потребительской таре;
- наименование производителя алкогольной продукции;
- местонахождение производителя алкогольной продукции;
- страну происхождения алкогольной продукции;
- подтверждение соответствия установленным требованиям качества и безопасности;
- подтверждение правомерности использования на алкогольной продукции охраняемого в РФ товарного знака;

- иные определяемые Правительством РФ сведения.

Для проверки федеральных специальных марок с помощью информационного ресурса Росалкогольрегулирования необходимо зарегистрироваться в личном кабинете на официальном интернет-портале ведомства по адресу <http://www.fsrar.ru>. После регистрации учетная запись будет активирована, и зарегистрировавшийся получит доступ к проверке подлинности федеральных специальных марок.

Материалы дела доказательств проверки Обществом подлинности федеральных специальных марок на официальном интернет-портале ведомства по адресу <http://www.fsrar.ru> не содержат.

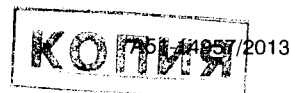
В рассматриваемом случае Обществом в нарушение требований статьи 65 АПК РФ не было представлено достаточных доказательств, подтверждающих соблюдение со стороны ООО «Наш Маркет» лицензионных требований, установленных Законом № 171-ФЗ.

Статьёй 20 Закона № 171-ФЗ предусмотрены семнадцать оснований для аннулирования лицензии в судебном порядке на основании заявления лицензирующего органа в случае обнаружения нарушений, являющихся основанием для аннулирования действия такой лицензии.

С учетом характера совершенного правонарушения, степени вины Общества суд приходит к выводу о наличии оснований для применения такой меры, как аннулирование лицензии Общества на розничную продажу алкогольной продукции.

При этом судом принят во внимание тот факт, что у Общества имелась возможность для выявления и изъятия из оборота алкогольной продукции с информацией, не соответствующей данным ЕГАИС.

Общество не представило в материалы дела доказательства принятия всех зависящих от него мер по выявлению и недопущению в оборот алкогольной продукции с информацией, не соответствующей данным ЕГАИС.



При таких обстоятельствах заявление Департамента об аннулировании лицензии в связи с оборотом (розничной продажей) алкогольной продукции без маркировки подлежит удовлетворению.

Вместе с тем, суд не принимает в качестве дополнительного основания заявления об аннулировании лицензии ООО «Наш Маркет» аннулирование лицензии в связи с обнаружением недостоверных данных в документах, представленных организацией для получения лицензии в силу следующего.

Пунктом 4 статьи 20 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ установлено, что решение о приостановлении действия лицензии на производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции или о направлении в суд заявления об аннулировании такой лицензии доводится лицензирующим органом до заявителя в письменной форме с мотивированным обоснованием не позднее чем через три дня со дня принятия решения.

В силу положений статьи 22 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ решение лицензирующего органа может быть обжаловано заявителем в лицензирующий орган и (или) в суд.

Как следует из доводов представителя общества, решение о направлении в суд заявления об аннулировании лицензии на розничную продажу алкогольной продукции ПК № 0060757 Департаментом в адрес общества не направлялось.

Как установлено судом и подтверждено материалами дела, Департамент уточнил заявление об аннулировании лицензии ООО «Наш Маркет» на розничную продажу алкогольной продукции в связи с обнаружением недостоверных данных в документах, представленных организацией для получения лицензии в судебном заседании 03.07.2013, что подтверждается протоколом судебного заседания. Решение о

направлении заявления об аннулировании лицензии по указанному основанию Департаментом не принималось.

Следовательно, лицензиат был лишён возможности в соответствии со статьей 22 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ обжаловать решение лицензирующего органа об аннулировании лицензии с учётом тех мотивов, которые должны содержаться в мотивированном решении лицензирующего органа.

Положения статей 20, 22 Федерального закона "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" норм о досудебном порядке урегулирования спора об аннулировании лицензии не содержат. Данные нормы предусматривают возможность аннулирования лицензии с соблюдением определенной процедуры только в судебном порядке и возможность обжалования решения лицензирующего органа в лицензирующий орган и (или) в суд.

В связи с нарушением Департаментом порядка принятия и направления обществу решения о направлении в суд заявления об аннулировании лицензии на розничную продажу алкогольной продукции в связи с обнаружением недостоверных данных в документах, представленных организацией для получения лицензии, заявление удовлетворению в этой части не подлежит.

Руководствуясь статьями 167-170 Арбитражного процессуального кодекса РФ, арбитражный суд

р е ш и л:

Аннулировать лицензию ПК №0060757 (регистрационный номер 15825а от 07.09.2012), выданную обществу с ограниченной ответственностью «Наш Маркет» на осуществление розничной продажи алкогольной продукции.

Взыскать с общества с ограниченной ответственностью «Наш Маркет» в доход федерального бюджета государственную пошлину в размере 2000 рублей.

Исполнительный лист выдать после вступления решения в законную силу.

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня его принятия в Пятый арбитражный апелляционный суд и в Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления решения в законную силу.

Судья

Филатова А.П.

