

**АРБИТРАЖНЫЙ СУД ПРИМОРСКОГО КРАЯ**

690091, г. Владивосток, ул. Светланская, 54

Именем Российской Федерации

РЕШЕНИЕ

г. Владивосток

Дело № А51-19115/2012

12 ноября 2012 года

Резолютивная часть решения объявлена 07 ноября 2012 года.

Полный текст решения изготовлен 12 ноября 2012 года.

Арбитражный суд Приморского края в составе судьи Ю.С. Турсуновой, при ведении протокола судебного заседания секретарем Н.Е. Рушульской, рассмотрел в судебном заседании дело по заявлению общества с ограниченной ответственностью «РоснаноТех» (ИНН 2536205557, ОГРН 1082536009280, дата государственной регистрации в качестве юридического лица – 02.07.2008)

к Департаменту лицензирования и торговли Приморского края (ИНН 2540150131, ОГРН 1082540010959, дата государственной регистрации в качестве юридического лица 26.11.2008)

о признании незаконными решения,

при участии в судебном заседании:

от заявителя – представитель Лоза А.В. по доверенности от 20.08.2012, паспорт;

от Департамента – представитель Пьянова Т.Л. по доверенности от 27.02.2012, удостоверение, Заболотникова Т.И. по доверенности № 61-01/Д01 от 24.01.2012,

установил:

Общество с ограниченной ответственностью «Роснанотех» (далее – «заявитель», «общество», «ООО «Роснанотех»») обратилось в арбитражный суд с заявлением о признании незаконным решения Департамента лицензирования и торговли Приморского края (далее – «ответчик», «Департамент») № 36 от 26 июня 2012 года об отказе в выдаче лицензии на осуществление розничной продажи алкогольной продукции, по адресу г. Владивосток, ул. Тунгусская, д. 63 (магазин) и об обязанности выдать лицензию на осуществление розничной продажи алкогольной продукции по вступлении решения суда в законную силу.

Заявитель на требования настаивал в полном объеме, пояснил, что оснований для отказа в выдаче лицензии на осуществление розничной продажи алкогольной продукции по основанию, установленному в подпункте 1 пункта 2 статьи 16 Федерального закона от 22.11.1995 № 171-ФЗ, у Департамента не имелось, поскольку розничная продажа алкогольной продукции в медицинских организациях и на прилегающих к ним территориях обществом не осуществляется.

Представитель общества указал, что статья 7 Закона Приморского края №536-КЗ «О регулировании розничной продажи алкогольной продукции и профилактике алкоголизма на территории Приморского края» устанавливающая порядок определения прилегающей территории к местам массового скопления граждан и местам нахождения источников повышенной опасности, в настоящее время на основании Закона Приморского края от 12.03.2012 № 17-КЗ утратила силу, в связи с чем утверждение Департамента о нахождении объекта розничной продажи алкогольной продукции на территории стоматологии ООО «КлиП», необоснованно.

Заявитель указал, что продажа алкогольной продукции осуществляется обществом в отдельном изолированном от медицинской организации и прилегающей к ней территории месте, при этом у магазина имеется отдельный изолированный вход с одной стороны жилого дома,

какие-либо проходы, а также входы-выходы, соединяющие эти два объекта отсутствуют.

Кроме того, законодатель, устанавливая ограничение на розничную продажу алкогольной продукции в медицинских организациях, не распространил действие указанного запрета на здание в целом, где расположена медицинская организация, что не позволяет сделать однозначный вывод о нарушении обществом положений пункта 2 статьи 16 Федерального закона № 171-ФЗ.

Представители Департамента требования не признали, считают отказ в выдаче лицензии на розничную продажу алкогольной продукции законным и обоснованным, поскольку ООО «РоснаноТех» в заявлении о выдаче лицензии на розничную продажу алкогольной продукции от 21.05.2012 в качестве места осуществления деятельности указало на адрес места осуществления деятельности медицинской организации ООО «КлиП», осуществляющей услуги доврачебной медицинской помощи по: сестринскому делу, стоматологии, при осуществлении амбулаторно-поликлинической медицинской помощи, в том числе: в) при осуществлении специализированной медицинской помощи по: стоматологии, стоматологии ортопедической», а в соответствии с требованием подпункта 1 пункта 2 статьи 16 Федерального закона № 171-ФЗ розничная продажа алкогольной продукции в медицинских организациях и на прилегающих к ним территориях, не допускается.

Поскольку лицензия ООО «КлиП» выдана на осуществление деятельности на объект - здание, расположенное по адресу: г. Владивосток, ул. Тунгусская, 63, без указания помещения (кабинета), у Департамента имелись основания полагать, что спорный магазин, располагается на прилегающей к медицинской организации территории.

Данные обстоятельства, по мнению Департамента, свидетельствуют об отсутствии оснований для удовлетворения требований заявителя.

При изучении материалов дела судом установлено следующее.

Между ООО «Роснанотех» («арендатор») и ИП Кухлевским Л.Д. («арендодатель») заключен договор № 2 от 16.04.2012 аренды нежилых помещений общей площадью 68,1 кв.м. в здании (лит.А), по адресу: г. Владивосток, ул. Тунгусская, д. 63. Согласно пункту 1.3 указанного договора, помещение передано для использования под магазин розничной торговли.

21.05.2012 ООО «Роснанотех» обратилось в Департамент лицензирования и торговли Приморского края с заявлением о переоформлении лицензии на розничную продажу алкогольной продукции.

25.06.2012 на основании приказа директора Департамента лицензирования и торговли Приморского края от 22.06.2012 № 139 в отношении общества с ограниченной ответственностью «Роснанотех» проведена внеплановая выездная проверка с целью оценки соответствия магазина, расположенного по адресу: г. Владивосток, ул. Тунгусская. 63, лицензионным требованиям, установленным Федеральным законом 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» (далее – Федеральный закон № 171-ФЗ)).

В ходе проведенной проверки были выявлены нарушения обязательных требований, установленных абзацем 1 пункта 2 статьи 16 Федерального закона № 171 – ФЗ, а именно: осуществление ООО «Роснанотех» розничной продажи алкогольной продукции в медицинских организациях и на прилегающих к ним территориях. Департаментом было установлено, что по этому же адресу расположена стоматология ООО «КлиП», лицензия №ЛО-25-01-000421 от 28.08.2009, действительна до 28.08.2014.

По результатам проверки Департаментом был составлен акт проверки от 25.06.2012 № 29, при проведении которой присутствовал

директор общества, о чем свидетельствует его подпись.

Решением № 36 от 26.06.2012 Департамент отказал обществу в выдаче лицензии на осуществление розничной продажи алкогольной продукции, вследствие несоответствия заявителя лицензионным требованиям, установленным подпунктом 1 пункта 2 статьи 16 Федерального закона 171-ФЗ, согласно которым не допускается розничная продажа алкогольной продукции в медицинских организациях и на прилегающих к ним территориях.

Не согласившись с вынесенным решением, посчитав его не соответствующим закону и нарушающим права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской деятельности, общество обратилось в арбитражный суд с рассматриваемым заявлением.

Исследовав материалы дела, оценив доводы и возражения сторон, проанализировав законность оспариваемого решения, суд полагает, что заявленные требования подлежат удовлетворению.

Согласно пункту 1 статьи 198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, 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.

Правовые основы производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и ограничения потребления (распития) алкогольной продукции в Российской Федерации устанавливает Федеральный закон № 171-ФЗ (ред. от 28.07.2012).

В соответствии с абзацем 2 статьи 1 Федерального закона № 171-ФЗ государственное регулирование производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и ограничение потребления (распития) алкогольной продукции осуществляются в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов граждан, экономических интересов Российской Федерации, обеспечения безопасности указанной продукции, нужд потребителей в ней, а также в целях контроля за соблюдением законодательства, норм и правил в регулируемой области.

Пунктом 2 статьи 1 указанного Закона определено, что действие настоящего Федерального закона распространяется на отношения, участниками которых являются юридические лица (организации) независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, осуществляющие производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, индивидуальные предприниматели, осуществляющие розничную продажу спиртосодержащей непищевой продукции, пива и напитков, изготавливаемых на основе пива, и физические лица, состоящие с указанными организациями и индивидуальными предпринимателями в трудовых отношениях и непосредственно осуществляющие отпуск алкогольной продукции покупателям по договорам розничной купли-продажи (продавцы), а также на отношения, связанные с потреблением (распитием) алкогольной продукции.

Согласно абзацу 2 статьи 11 Федерального закона № 171-ФЗ розничная продажа спиртосодержащей непищевой продукции осуществляется организациями и индивидуальными предпринимателями.

Пунктом 3.2 статьи 19 Федерального закона № 171-ФЗ установлено, что для получения лицензии на розничную продажу алкогольной продукции заявитель представляет в лицензирующий орган: 1) документы, предусмотренные подпунктами 1 - 4 пункта 1 настоящей статьи; 2)

документ, подтверждающий наличие у заявителя уставного капитала (уставного фонда) в соответствии с пунктом 5 статьи 16 настоящего Федерального закона; 3) документы, подтверждающие наличие у заявителя стационарных торговых объектов и складских помещений в собственности, хозяйственном ведении, оперативном управлении или в аренде, срок которой определен договором и составляет один год и более.

В соответствии с пунктом 7 указанной статьи решение о выдаче лицензии на производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции или об отказе в ее выдаче принимается в течение 30 дней со дня получения заявления и всех необходимых документов. В случае необходимости проведения дополнительной экспертизы указанный срок продлевается на период ее проведения, но не более чем на 30 дней.

В соответствии с пунктом 9 статьи 19 Федерального закона № 171-ФЗ основанием для отказа в выдаче лицензии на производство и оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции является:

- 1) выявление в представленных документах недостоверной, искаженной или неполной информации;
- 2) нарушение требований статьи 8 настоящего Федерального закона;
- 3) наличие у заявителя на дату поступления в лицензирующий орган заявления о выдаче лицензии задолженности по уплате налогов, сборов, а также пеней и штрафов за нарушение законодательства Российской Федерации о налогах и сборах, подтвержденной справкой налогового органа в форме электронного документа, полученной с использованием информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, в том числе информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", по запросу лицензирующего органа;
- 4) несоответствие производственных и складских помещений, стационарных торговых объектов заявителя, осуществляющего производство и (или) оборот этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, требованиям пожарной

безопасности (за исключением лицензии на розничную продажу алкогольной продукции), экологическим требованиям, которое подтверждено заключением соответствующего уполномоченного федерального органа исполнительной власти; (в ред. Федерального закона от 25.06.2012 № 93-ФЗ) 5) наложение органом, осуществляющим государственный контроль за производством и оборотом этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции, на принадлежащее заявителю основное технологическое оборудование для производства и (или) оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции ареста в качестве меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении; 6) несоответствие заявителя иным лицензионным требованиям, установленным в соответствии с положениями статей 2, 8, 9, 10.1, 11, 16, 19, 20, 25 и 26 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 2 статьи 16 Федерального закона № 171-ФЗ розничная продажа алкогольной продукции не допускается, в том числе, в детских, образовательных, медицинских организациях, на объектах спорта, на прилегающих к ним территориях.

Пунктом 4 статьи 16 данного Закона определено, что к прилегающим территориям, указанным в пункте 2 настоящей статьи, относятся земельные участки, которые непосредственно прилегают к зданиям, строениям, сооружениям и границы которых определяются решениями органов местного самоуправления в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 136 Постановления Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 № 55 «Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не

подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации», не допускается розничная продажа алкогольной продукции с содержанием этилового спирта более 15 процентов объема готовой продукции в местах массового скопления граждан и местах нахождения источников повышенной опасности (в том числе на вокзалах, в аэропортах, на станциях метрополитена, оптовых продовольственных рынках, объектах военного назначения), на прилегающих к ним территориях, определяемых органами местного самоуправления в порядке, установленном субъектами Российской Федерации, а также в ларьках, киосках, палатках, контейнерах, с рук, лотков, автомашин, в других не приспособленных для продажи данной продукции местах.

Ранее, порядок определения прилегающей территории к местам массового скопления граждан и местам нахождения источников повышенной опасности определяла статья 7 Закона Приморского края №536-КЗ «О регулировании розничной продажи алкогольной продукции и профилактике алкоголизма на территории Приморского края».

В настоящее время данная статья утратила силу на основании Закона Приморского края от 12.03.2012 № 17-КЗ. Таким образом, на территории г. Владивостока правила определения прилегающей территории, на которой запрещена продажа алкогольной продукции, отсутствуют.

Из материалов дела следует, что обществу было отказано в выдаче лицензии на осуществление розничной продажи алкогольной продукции по причине того, что розничная продажа алкогольной продукции в медицинских организациях и на прилегающих к ним территориях не допускается.

Указывая на обоснованность отказа в выдаче обществу лицензии, Департамент указал на то, что по адресу нахождения магазина ООО «Роснанотех», расположенного в г. Владивосток, по ул. Тунгусская, 63,

расположена медицинская организация – стоматология ООО «КлиП» (лицензия №ЛО-25-01-000421 от 28.08.2009 до 28.08.2014).

Вместе с тем, судом установлено, что спорное помещение, в котором расположен магазин для осуществления розничной продажи алкогольной продукции, полностью изолирован от помещений, в которых осуществляется деятельность медицинской организации ООО «КлиП» и прилегающей к ней территории.

Судом установлено, что спорный магазин, принадлежащий заявителю на праве аренды, в соответствии с заключенным договором аренды нежилого помещения № 2 от 16.04.2012, расположен на первом этаже в жилом многоквартирном доме по адресу: г. Владивосток, ул. Тунгусская, 63.

Заявитель в судебном заседании указал, что указанное нежилое помещение имеет отдельный изолированный вход с одной стороны жилого дома, при этом какие-либо проходы, а также входы и выходы, соединяющие стоматологию ООО «КлиП», расположенную с противоположной стороны этого же дома на первом этаже, отсутствуют, в связи с чем оснований для отнесения этого помещения к медицинской организации не имеется.

Доказывая обратное, Департамент указал на то, что поскольку лицензия выдана ООО «КлиП» (стоматология) на осуществление деятельности на конкретный объект – здание, расположенное по адресу: г. Владивосток, ул. Тунгусская, 63, без указания помещения (кабинета), следовательно, местом осуществления медицинской деятельности указанного общества, является все здание, расположенное по этому адресу.

Вместе с тем, представленным заявителем в материалы дела договором аренды № 1 от 30.12.2011, заключенным между Шульгиным А.А. («арендодатель») и ООО «КлиП» («арендатор») подтверждается, что арендатору, с целью эксплуатации под зубопротезный кабинет, передано конкретное помещение, общей площадью 41,3 кв.м., расположенное по ул.

Тунгусская, 63, в г. Владивостоке, (на первом этаже 9-ти этажного здания).

При этом факт того, что объект реализации алкогольной продукции находится с другой стороны здания и имеет отдельный вход, Департаментом не оспаривается.

Таким образом, доводы Департамента о том, что запрет на розничную продажу алкогольной продукции в медицинских организациях распространяется на все здание, в котором находится медицинская организация, судом отклоняются как основанные на расширительном толковании норм материального права.

Суд отмечает, что законодатель, устанавливая в пункте 2 статьи 16 Федерального закона № 171-ФЗ ограничение на розничную продажу алкогольной продукции в медицинских организациях, не распространил действие указанного запрета на здание в целом, где расположена медицинская организация.

Заявителю отказано в выдаче лицензии ввиду запрета розничной продажи алкогольной продукции в медицинской организации, которой является стоматология ООО «КлиП» и на прилегающих к ней территориях. В то же время, ограничения на осуществление розничной продажи алкогольной продукции именно в здании, где осуществляется медицинская деятельность, закон не содержит.

Смысл данного ограничения заключается в том, чтобы изолировать посетителей и, соответственно, места, в которых осуществляется медицинская деятельность, от мест реализации алкогольной продукции.

При этом следует иметь в виду, что полная изоляция людей от мест реализации алкогольной продукции невозможна, поскольку данный вид деятельности не запрещен и может осуществляться в открытых и доступных местах в установленном законом порядке.

Целью Федерального закона № 171-ФЗ является, прежде всего, ограждение людей в детских, образовательных, медицинских организациях, на объектах спорта, на прилегающих к ним территориях от

проявлений нездорового образа жизни.

Цель установленного статьей 16 Федерального закона № 171-ФЗ ограничения, в рассматриваемом случае не нарушается, поскольку реализация алкогольной продукции ООО «Роснанотех» осуществляется в месте, отдельном от осуществления медицинской деятельности ООО «КлиП».

Доказательств того, что розничная продажа алкогольной продукции осуществляется ООО «Роснанотех» на непосредственно прилегающей к ООО «КлмП» территории, в смысле, данном пунктом 4 статьи 16 данного Федерального закона № 171-ФЗ, Департаментом в нарушение статьи 65 АПК РФ, не представлено.

Учитывая изложенное, и принимая во внимание, что иных оснований для отказа в выдаче лицензии оспариваемое решение не содержит, суд полагает заявленное требование подлежащим удовлетворению.

На основании изложенного суд полагает, что у Департамента отсутствовали основания для отказа заявителю в выдаче лицензии на осуществление розничной продажи алкогольной продукции в магазине, расположенном по адресу: г. Владивосток, ул. Тунгусская, д. 63.

В силу пункта 4 статья 201 АПК РФ в резолютивной части решения по делу об оспаривании ненормативных правовых актов, решений органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, в том числе, должно содержаться указание на признание оспариваемого акта недействительным или решения незаконным полностью или в части и обязанность устранить допущенные нарушения прав и законных интересов заявителя либо на отказ в удовлетворении требования заявителя полностью или в части.

В связи с указанными обстоятельствами, суд обязывает Департамент лицензирования и торговли Приморского края в течение тридцати дней с момента вступления решения в законную силу принять решение о выдаче

лицензии на осуществление розничной продажи алкогольной продукции обществу с ограниченной ответственностью «Роснанотех» по адресу: г. Владивосток, ул. Тунгусская, д. 63 (магазин).

На основании статьи 110 АПК РФ и статьи 333.17 НК РФ судебные расходы по госпошлине в связи с удовлетворением требований заявителя в полном объеме подлежат взысканию с Департамента. Государственная пошлина в сумме 2000 руб. подлежит возврату заявителю на основании статьи 333.40 НК РФ, как излишне уплаченная.

Руководствуясь статьями 110, 112, 167-170, 201 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

р е ш и л:

Признать незаконным решение Департамента лицензирования и торговли Приморского края №36 от 26.06.2012 об отказе в выдаче лицензии на осуществление розничной продажи алкогольной продукции обществу с ограниченной ответственностью «Роснанотех» по адресу: г. Владивосток, ул. Тунгусская, д. 63 (магазин), как не соответствующее Федеральному закону №171-ФЗ от 22.11.1995 «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции».

Обязать Департамент лицензирования и торговли Приморского края в течение тридцати дней с момента вступления решения в законную силу принять решение о выдаче лицензии на осуществление розничной продажи алкогольной продукции обществу с ограниченной ответственностью «Роснанотех» по адресу: г. Владивосток, ул. Тунгусская, д. 63 (магазин).

Взыскать с Департамента лицензирования и торговли Приморского края, расположенного по адресу: г. Владивосток, ул. Алеутская, 16, в пользу общества с ограниченной ответственностью «Роснанотех» судебные расходы по уплате государственной пошлины в сумме 2000 (две тысячи) рублей.

Возвратить обществу с ограниченной ответственностью «Роснанотех» из бюджета государственную пошлину в сумме 2000 (две тысячи) рублей, излишне уплаченную по платежному поручению №386 от 20.08.2012.

Исполнительные листы и справку на возврат госпошлины выдать после вступления решения в законную силу.

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня его принятия в Пятый арбитражный апелляционный суд через Арбитражный суд Приморского края и в Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа в срок, не превышающий двух месяцев со дня вступления решения в законную силу, при условии, что оно было предметом рассмотрения апелляционной инстанции.

Судья

Турсунова Ю.С.