

Об оспаривании нормативного правового акта

## РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

### Арбитражный суд Республики Хакасия Решение Дело № А74-168/2008 г. Абакан, 17 апреля 2008 г.

Резолютивная часть решения объявлена 15 апреля 2008 г. Мотивированное решение изготовлено 17 апреля 2008 г.

Арбитражный суд Республики Хакасия в составе: председательствующего судьи Ищенко Е.В., судей Хабибулиной Ю.В., Каспирович Е.В., при ведении протокола судебного заседания помощником судьи Курочкиной И.А., рассмотрел в открытом судебном заседании дело по заявлению индивидуального предпринимателя Мельниковой Фаины Фадеевны, г. Абакан, к мэру г. Абакана, г. Абакан, об отмене постановления от 17.05.2005 № 859 «Об утверждении правил мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» (в ред. постановлений мэра г. Абакана от 18.05.2007 № 902, от 04.06.2007 № 1026), распоряжения от 16.01.2008 № 20р «О комиссии по принятию решений о размещении объектов передвижной мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана», при участии в деле прокурора Республики Хакасия, г. Абакан.

В судебном заседании принимали участие: индивидуальный предприниматель Мельникова Ф.Ф. отсутствовала;

представитель мэра г. Абакана — Жуганов Д.О., доверенность от 19.09.2007 № 1287;

представитель прокурора Республики Хакасия — помощник прокурора Ильина О.В., служебное удостоверение № 150968.

Индивидуальный предприниматель Мельникова Фаина Фадеевна обратилась в арбитражный суд с заявлением, уточненным в порядке статьи 49 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, к мэру г. Абакана об отмене постановления от 17.05.2005 № 859 «Об утверждении правил мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» (в ред. постановлений мэра г. Абакана от 18.05.2007 № 902, от 04.06.2007 № 1026), распоряжения от 16.01.2008 № 20р «О комиссии по принятию решений о размещении объектов передвижной мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана».

Предприниматель Мельникова Ф.Ф. уведомлена о дате, времени и месте судебного заседания (извещение от 24.03.2008 № 03344) в соответствии с правилами статей 121, 122 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, но в судебное заседание не явилась, уполномоченного представителя не направила.

Учитывая вышеназванные обстоятельства и положения части 1 статьи 123 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, арбитражный

## Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 10/2008

суд считает заявителя надлежащим образом извещенным о месте и времени судебного заседания и в силу части 3 статьи 156 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации провел судебное заседание в ее отсутствие.

Из заявления и дополнений к заявлению предпринимателя Мельниковой Ф.Ф. следует, что постановление от 17.05.2005 № 859 «Об утверждении правил мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» (в ред. постановлений мэра г. Абакана от 18.05.2007 № 902, от 04.06.2007 № 1026), распоряжение от 16.01.2008 № 20р «О комиссии по принятию решений о размещении объектов передвижной мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» оспариваются заявителем в полном объеме в рамках главы 23 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

По мнению предпринимателя, оспариваемые нормативные правовые акты приняты с нарушением пункта 1 статьи 34, пункта 3 статьи 56 Конституции Российской Федерации, Указа Президента Российской Федерации от 29.01.1992 № 65 «О свободе торговли», статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона Республики Хакасия от 15.03.2004 № 17 «Об административных правонарушениях», статьи 45 Устава г. Абакана, а также не соответствуют пункту 1.1 ГОСТ Р 51303-99 «Торговые термины и определения», поскольку в названных правовых актах отсутствует требование о наличии разрешения на торговлю.

Индивидуальный предприниматель Мельникова Ф.Ф. не оспаривает полномочия мэра г. Абакана на решение вопросов в сфере организации торговли, но полагает, что оспариваемые нормативные правовые акты, содержащие требование о наличии разрешения на торговлю, нарушают ее право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Представитель мэра г. Абакана поддержал доводы, изложенные в отзывах, пояснив, что производство по делу в части оспаривания заявителем абзаца 2 пункта 1.6 Правил работы мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана подлежит прекращению в связи с имеющимся вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Республики Хакасия по делу № А74-1959/2007, возбужденному по заявлению индивидуального предпринимателя Мельниковой Ф.Ф. об оспаривании постановлений мэра г. Абакана от 18.05.2007 № 902 и от 04.06.2007 № 1026 «О внесении изменений и дополнений в Правила работы мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» и распоряжения от 18.05.2005 № 216р «О комиссии по принятию решений о размещении объектов передвижной мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана». В удовлетворении остальной части требований представитель мэра просил отказать, поскольку нормативные правовые акты соответствуют требованиям Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, не нарушают права и законные интересы заявителя. В рассматриваемой ситуации индивидуальному предпринимателю Мельниковой Ф.Ф. необходимо получить разрешение на осуществление торговли в месте, не отведенном специально для целей торговли.

## Об оспаривании нормативного правового акта

Кроме того, представитель мэра г. Абакана указал, что индивидуальный предприниматель Мельникова Ф.Ф. не обозначила права и законные интересы в сфере предпринимательской деятельности, которые нарушены оспариваемыми нормативными актами.

На основании статьи 52 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, статьи 54 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» в предварительном судебном заседании 15.02.2008 в дело вступил прокурор Республики Хакасия.

Прокурор Республики Хакасия представил отзыв на заявление индивидуального предпринимателя Мельниковой Ф.Ф., в котором указал, что оспариваемые заявителем постановление мэра г. Абакана от 17.05.2005 № 859 (в ред. постановлений от 18.05.2007 № 902 и от 04.06.2007 № 1026) и распоряжение от 16.01.2008 № 20р являются нормативными правовыми актами и подлежат рассмотрению по правилам главы 23 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Постановление и распоряжение, определяющие порядок организации мелко-розничной торговой сети, в местах, отведенных органами местного самоуправления (комиссией), по мнению прокурора, приняты в пределах предоставленных полномочий, не противоречат требованиям Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» и не нарушают права и законные интересы заявителя.

Кроме того, представитель прокурора Республики Хакасия пояснил, что производство по делу в части оспаривания предпринимателем Мельниковой Ф.Ф. пункта 1.2 и абзаца 2 пункта 1.6 Правил работы мелко-розничной торговой сети подлежит прекращению в связи с вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Республики Хакасия по делу № А74-1959/2007.

В судебном заседании 15.04.2008 представитель прокурора Республики Хакасия дополнительно пояснил, что абзац 6 пункта 3.2 Правил работы мелко-розничной торговой сети не соответствует действующему законодательству, в связи с чем просил признать его недействующим.

Представитель мэра г. Абакана относительно довода прокурора Республики Хакасия о несоответствии абзаца 6 пункта 3.2 Правил действующему законодательству пояснил, что согласен с позицией прокурора. Однако права и законные интересы индивидуального предпринимателя Мельниковой Ф.Ф. указанным абзацем пункта 3.2 Правил не нарушаются.

В ходе рассмотрения дела арбитражный суд установил, что 23.05.1997 Мельникова Фаина Фадеевна зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя, осуществляющего свою деятельность без образования юридического лица, Регистрационной палатой администрации г. Абакана (свидетельство № 10605).

15.11.2004 Межрайонной инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам № 1 по Республике Хакасия внесена запись о Мельниковой Ф.Ф. в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей и выдано свидетельство серии 19 № 0159885.

В качестве основного вида деятельности индивидуального предпринимателя Мельниковой Ф.Ф. в Едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей обозначена розничная торговля в палатках и на рынках. Данное обстоятельство усматривается из выписки из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей в отношении Мельниковой Ф.Ф. от 15.11.2004, представленной в материалы дела заявителем.

Из пояснений предпринимателя, представителя мэра г. Абакана, из протокола об административном правонарушении от 11.04.2007, постановлений административной комиссии администрации г. Абакана серии АА № 001597 от 21.02.2007 и серии АА № 001713 от 18.04.2007 следует, что индивидуальный предприниматель Мельникова Ф.Ф. осуществляет розничную торговлю чулочно-носочными товарами, трикотажными изделиями и галантерейными товарами, размещая лоток с товарами в районе дома № 18 по улице Советская в г. Абакане.

17.05.2005 мэр г. Абакана издал постановление № 859 «Об утверждении правил работы мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» (далее — Правила работы мелкорозничной торговой сети). Постановление от 17.05.2005 № 859 и Правила работы мелкорозничной торговой сети опубликованы для всеобщего сведения в газете «Абакан» за 20.05.2005 № 53. В пункте 1.4 Правил работы мелкорозничной торговой сети к мелкорозничной торговой сети отнесены стационарная мелкорозничная сеть (киоски, павильоны) и передвижная мелкорозничная сеть (трейлеры, тележки, автолавки, лотки, корзины, автоцистерны, палатки и иные специализированные приспособления).

Постановлением от 18.05.2007 № 902 «О внесении изменений в Правила работы мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» (далее — постановление от 18.05.2007 № 902) редакция пункта 1.4 Правил работы мелкорозничной торговой сети изменена, из перечня объектов передвижной мелкорозничной сети исключены трейлеры. Постановление от 18.05.2007 № 902 опубликовано для всеобщего сведения в газете «Абакан» за 23—29 мая 2007 г. № 20, что подтверждается представленной администрацией г. Абакана копией газеты.

В силу пункта 1.5 Правил работы мелкорозничной торговой сети торговля через передвижную мелкорозничную торговую сеть разрешена только в отведенных местах: на организованных территориях городских рынков, мини-рынков, на ярмарках и других организованных мероприятиях с палаток, трейлеров, автолавок, автоцистерн, тележек, лотков, корзин и другого специального оборудования.

## Об оспаривании нормативного правового акта

Абзацем вторым названного пункта запрещены выкладка и продажа товаров с коробок, ящиков или другой тары на тротуаре, земле, деревьях, парапетах и деталях зданий, на проезжей части улиц, газонах, территориях, прилегающих к зданиям, где располагаются государственные органы и органы местного самоуправления, историко-архитектурные и скульптурные памятники, детские учреждения.

Пунктом 1.6 Правил работы мелкорозничной торговой сети предусмотрено, что места размещения передвижной мелкорозничной торговой сети на территории г. Абакана утверждает комиссия по принятию решений о размещении объектов передвижной мелкорозничной торговой сети (далее — комиссия по принятию решений).

Постановлением мэра г. Абакана от 04.06.2007 № 1026 «О внесении изменений и дополнений в Правила работы мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» (далее — постановление от 04.06.2007 № 1026) пункт 1.6 дополнен абзацем 2, в соответствии с которым размещение на улицах, площадях, парках и скверах, в иных общественных местах объектов мелкорозничной торговой сети (павильонов, палаток, киосков, прилавков, транспортных средств и т.д.) осуществляется на основании разрешения, решение о выдаче которого принимает комиссия. Этим же постановлением в пункте 1.2 Правил работы мелкорозничной торговли скорректирован перечень лиц, на которых распространяются Правила, в него включены юридические лица независимо от организационно-правовой формы, а также граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и иные лица, осуществляющие мелкорозничную торговлю на территории г. Абакана.

До указанной даты в перечень входили юридические лица независимо от организационно-правовой формы и физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица. Постановление мэра г. Абакана от 04.06.2007 № 1026 опубликовано для всеобщего сведения в газете «Абакан» за 6—12 июня 2007 г. № 22.

Согласно пункту 1.7 Правил работы мелкорозничной торговли состав и Положение о работе комиссии по принятию решений утверждаются распоряжением мэра г. Абакана. В соответствии с пунктом 1.7 Правил работы мелкорозничной торговой сети мэр г. Абакана 16.01.2008 издал распоряжение № 20р «О Комиссии по принятию решений о размещении объектов передвижной мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» (далее — распоряжение от 16.01.2008 № 20р), которым утвердил Положение «О Комиссии по принятию решений о размещении объектов передвижной мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» (приложение к распоряжению № 20р). Положением о комиссии по принятию решений определены компетенция и порядок работы комиссии. Распоряжение мэра г. Абакана от 16.01.2008 № 20р с приложением опубликовано официально в газете «Абакан» за 23—29 января 2008 г. № 4.

## Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 10/2008

По приведенным выше основаниям индивидуальный предприниматель Мельникова Ф.Ф. оспаривает распоряжение мэра г. Абакана от 16.01.2008 № 20р и постановление от 17.05.2005 № 859 (в ред. постановлений мэра г. Абакана от 18.05.2007 № 902 и от 04.06.2007 № 1026).

В силу пункта 3 части 1, частей 4, 6 статьи 43 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» (далее — Федеральный закон «Об общих принципах организации местного самоуправления») постановления главы местной администрации входят в систему муниципальных правовых актов и по своему содержанию и статусу относятся к категории нормативных правовых актов.

В соответствии с частью 1 статьи 38 Устава г. Абакана, утвержденного решением Абаканского городского Совета депутатов от 28.12.2005 № 222 в редакции решений Абаканского городского Совета депутатов от 08.11.2006 № 312, от 30.05.2007 № 383 (далее — Устав г. Абакана), мэр г. Абакана в пределах своей компетенции издает постановления и распоряжения.

Постановления издаются по вопросам деятельности администрации г. Абакана, распоряжения — по вопросам организации деятельности органов и структурных подразделений администрации города. Правовые акты подписываются наименованием должности — мэр г. Абакана (части 2, 3 статьи 38 Устава г. Абакана).

Частью 4 статьи 38 Устава г. Абакана предусмотрено, что постановления мэра г. Абакана, затрагивающие права, свободы гражданина и устанавливающие обязанности, подлежат обязательному опубликованию и вступают в силу после их официального опубликования. Иные постановления и распоряжения мэра города Абакана, принятые в пределах его компетенции, вступают в силу с момента их подписания, если иное не определено самим актом или действующим законодательством.

Аналогичные по своему содержанию, наименованию, порядку вступления в силу правовые акты мэра г. Абакана были предусмотрены пунктами 1—3 статьи 43 Устава г. Абакана, утвержденного решением Абаканского городского Совета депутатов от 30.09.1996 № 163 и действовавшего в редакции решения Абаканского городского Совета депутатов от 26.11.2004 (далее — Устав г. Абакана 1996 г.) на дату вынесения оспариваемого постановления от 17.05.2005 № 859.

Постановление мэра г. Абакана от 17.05.2005 № 859 (в ред. постановлений от 18.05.2007 № 902 и от 04.06.2007 № 1026), устанавливающее правила работы мелкорозничной торговой сети на территории города, распространяющие свое действие на всех субъектов предпринимательской деятельности, функционирующих на потребительском рынке города, регулирующие порядок организации мелкорозничной торговой сети, опубликованное для всеобщего сведения, является нормативным правовым актом, поскольку содержит правовые

## Об оспаривании нормативного правового акта

нормы, которые адресованы неопределенному кругу лиц и рассчитаны на неоднократное применение.

Распоряжение от 16.01.2008 № 20р также содержит элементы нормативного правового акта, поскольку регламентирует вопросы принятия комиссией решений о размещении объектов передвижной мелкорозничной торговой сети, которые непосредственно затрагивают права и интересы юридических лиц и предпринимателей в сфере мелкорозничной торговли на территории города, решение комиссии является основанием для оформления разрешения на осуществление мелкорозничной торговли. Тем самым распоряжение адресовано не только членам комиссии, но и неопределенному кругу лиц, которые вправе обратиться с заявлением о выдаче им разрешений на размещение объекта мелкорозничной торговли, рассчитано на многократное применение.

При таких обстоятельствах арбитражный суд пришел к выводу, что оспариваемые заявителем акты являются нормативными правовыми актами, следовательно, могут быть оспорены в порядке главы 23 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Согласно части 3 статьи 191 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации дела об оспаривании нормативных правовых актов рассматриваются в арбитражном суде, если их рассмотрение в соответствии с федеральным законом отнесено к компетенции арбитражных судов.

Статьей 48 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления» предусмотрено, что муниципальные правовые акты могут быть отменены или их действие может быть приостановлено органами местного самоуправления и должностными лицами местного самоуправления, принявшими (издавшими) соответствующий муниципальный правовой акт, судом.

В соответствии с положениями статьи 52 Федерального закона от 28.08.1995 № 154-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» решения и действия (бездействие) органов местного самоуправления и должностных лиц местного самоуправления могут быть обжалованы в суд или арбитражный суд в установленном законом порядке.

Учитывая, что оспариваемые правовые акты регулируют правоотношения в сфере предпринимательской деятельности, что заявитель оспаривает правовые акты мэра г. Абакана в связи с осуществлением предпринимательской деятельности, арбитражный суд признал, что спор подлежит рассмотрению в арбитражном суде, и рассмотрел дело в соответствии с правилами главы 23 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Как следует из заявления, предприниматель Мельникова Ф.Ф. оспаривает нормативные акты в связи с несоответствием их пункту 1 статьи 34, пункту 3 статьи 56 Конституции Российской Федерации, Указу Президента Российской Федерации от 29.01.1992 № 65 «О свободе торговли», статье 2 Гражданского

кодекса Российской Федерации, Закону Республики Хакасия от 15.03.2004 № 17 «Об административных правонарушениях», Уставу г. Абакана, поскольку в названных правовых актах отсутствует требование о наличии разрешения на торговлю.

Вместе с тем в Арбитражном суде Республики Хакасия рассмотрено дело № А74-1959/2007, возбужденное по заявлению индивидуального предпринимателя Мельниковой Фаины Фадеевны, г. Абакан, к администрации г. Абакана, мэру г. Абакана, г. Абакан, об оспаривании постановлений мэра г. Абакана от 18.05.2007 № 902 «О внесении изменений в Правила работы мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана», от 04.06.2007 № 1026 «О внесении изменений и дополнений в Правила работы мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» и распоряжения от 18.05.2005 № 216р «О комиссии по принятию решений о размещении объектов передвижной мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана».

При этом в качестве оснований для оспаривания названных выше нормативных актов предпринимателем указано на несоответствие их пункту 1 статьи 34 Конституции Российской Федерации, Указу Президента Российской Федерации от 29.01.1992 № 65 «О свободе торговли», статье 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону Республики Хакасия от 15.03.2004 № 17, Уставу г. Абакана, поскольку в данных правовых актах отсутствует требование о наличии разрешения на торговлю.

Как было указано ранее, постановлениями от 18.05.2007 № 902 и от 04.06.2007 № 1026 внесены изменения и дополнение в постановление мэра г. Абакана от 17.05.2005 № 859 «Об утверждении правил мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана», а именно: редакция пункта 1.4 изменена, из перечня объектов передвижной мелкорозничной сети исключены трейлеры; в пункт 1.2 включены юридические лица независимо от организационно-правовой формы, а также граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и иные лица, осуществляющие мелкорозничную торговлю на территории г. Абакана; пункт 1.6 дополнен абзацем 2, в соответствии с которым размещение на улицах, площадях, парках и скверах, в иных общественных местах объектов мелкорозничной торговой сети (павильонов, палаток, киосков, прилавков, транспортных средств и т.д.) осуществляется на основании разрешения, решение о выдаче которого принимает комиссия.

Решением Арбитражного суда Республики Хакасия от 29.10.2007 по делу № А74-1959/2007 постановления мэра г. Абакана от 18.05.2007 № 902 «О внесении изменений в Правила работы мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана», от 04.05.2007 № 1026 «О внесении изменений и дополнений в Правила работы мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана», распоряжение мэра города Абакана от 18.05.2005 № 216-Р «О комиссии по принятию решений о размещении объектов передвижной мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» признаны соответ-



## Об оспаривании нормативного правового акта

ствующими требованиями Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», Указа Президента Российской Федерации от 29.01.1992 № 65 «О свободе торговли».

Индивидуальному предпринимателю Мельниковой Фаине Фадеевне отказано в удовлетворении заявленного требования. Решение арбитражного суда от 29.10. 2007 вступило в законную силу.

В соответствии с пунктом 7 части 1 статьи 150 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации арбитражный суд прекращает производство по делу, если установит, что имеются основания, предусмотренные частью 7 статьи 194 настоящего Кодекса.

Согласно части 7 статьи 194 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае, если имеется вступившее в законную силу решение суда по ранее рассмотренному делу, проверившего по тем же основаниям соответствие оспариваемого акта иному нормативному правовому акту, имеющему большую юридическую силу, арбитражный суд прекращает производство по делу.

Учитывая, что заявитель оспаривает постановление мэра г. Абакана от 17.05.2005 № 859 «Об утверждении правил мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» (в ред. постановлений от 18.05.2007 № 902, от 04.06.2007 № 1026) по этим же основаниям, арбитражный суд полагает, что производство по настоящему делу в части оспаривания предпринимателем Мельниковой Ф.Ф. абзаца 2 пункта 1.6 постановления мэра г. Абакана от 17.05.2005 № 859 (в ред. постановлений от 18.05.2007 № 902, от 04.06.2007 № 1026) подлежит прекращению.

Что касается пунктов 1.2, 1.4 Правил мелкорозничной торговой сети, то арбитражный суд полагает, что в этой части производство по настоящему делу прекращению не подлежит, поскольку указанные пункты не были предметом исследования по делу № А74-1959/2007 (рассматривались только сами изменения).

Относительно оставшейся части заявленных предпринимателем требований арбитражный суд пришел к следующим выводам.

Предмет исследования по делам об оспаривании нормативных правовых актов обозначен законодателем в части 4 статьи 194 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и включает проверку оспариваемого акта или его отдельного положения на предмет соответствия федеральному конституционному закону, федеральному закону и иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, а также проверку полномочий органа или лица, принявших оспариваемый нормативный правовой акт.

Частью 1 статьи 192 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации предусмотрено, что граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействующим нормативного правового акта, принятого государственным органом, органом местного самоуправления, иным органом, должностным лицом, если полагают, что оспариваемый нормативный правовой акт или отдельные его положения не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности или создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Таким образом, арбитражный суд признает оспариваемые нормативные правовые акты недействующими при наличии двух обязательных условий: несоответствие федеральному конституционному закону, федеральному закону и иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, а также нарушение оспариваемыми актами прав и законных интересов заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Частью 6 статьи 194 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации предусмотрено, что обязанность доказывания соответствия оспариваемого акта федеральному конституционному закону, федеральному закону и иному нормативному правовому акту, имеющим большую юридическую силу, наличия у органа или должностного лица надлежащих полномочий на принятие оспариваемого акта, а также обстоятельств, послуживших основанием для его принятия, возлагается на орган, должностное лицо, которые приняли акт.

Как следует из оспариваемых постановления и распоряжения, правовые акты приняты мэром г. Абакана. В структуру органов местного самоуправления г. Абакана в статье 20 Устава г. Абакана включена администрация г. Абакана как исполнительно-распорядительный орган муниципального образования г. Абакан.

В соответствии с абзацем вторым части 1, частью 2 статьи 37, частью 2 статьи 39, частями 1, 6 статьи 34, пунктом 4 части 1 статьи 35 Устава г. Абакана мэр г. Абакана является высшим должностным лицом, наделенным полномочиями на решение вопросов местного значения, возглавляет администрацию г. Абакана и руководит администрацией на принципе единоначалия. Аналогичная структура органов местного самоуправления и должностных лиц была предусмотрена в статье 45 главы 6 Устава г. Абакана 1996 г.

В силу приведенных правовых норм арбитражный суд полагает, что указание заявителем мэра г. Абакана в качестве лица, к которому адресованы требования об оспаривании нормативных правовых актов, является правомерным и не противоречит Федеральному закону «Об общих принципах организации местного самоуправления», Уставу г. Абакана.

## Об оспаривании нормативного правового акта

В соответствии с абзацем вторым части 1 статьи 14 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления», пунктом 3 статьи 45 Устава г. Абакана, пунктом 10 статьи 52 Устава г. Абакана 1996 г. к вопросам местного значения отнесены создание условий для обеспечения жителей поселения услугами торговли, в целях решения которых администрация г. Абакана координирует работу рынков, предприятий торговли, организует ярмарки и базары, торговое обслуживание общегородских мероприятий, организует контроль за соблюдением правил торговли и санитарным состоянием мест торговли, размещает в установленном порядке на территории города предприятия торговли, определяет места уличной мелкорозничной торговли.

Согласно части 4 статьи 43 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления», частям 1—3 статьи 38 Устава г. Абакана, пунктам 1—3 статьи 43 Устава г. Абакана 1996 г. мэр г. Абакана как глава муниципального образования и местной администрации в пределах своей компетенции издает постановления и распоряжения, которые подписываются наименованием должности — мэр г. Абакана.

Создание комиссии по принятию решений, передача ей части полномочий, в том числе по осмотру площадок, предполагаемых для размещения объектов передвижной мелкорозничной торговли, а равно иных полномочий, обозначенных в приложении к оспариваемому распоряжению № 20р, пункте 1.6 Правил работы мелкорозничной торговой сети, издание постановлений и распоряжений по вопросам организации работы мелкорозничной торговой сети на территории города соответствует содержанию рассматриваемого полномочия администрации г. Абакана по определению мест уличной мелкорозничной торговли.

Совокупность приведенных правовых актов позволяет сделать вывод о том, что оспариваемые постановление от 17.05.2005 № 859 (в ред. постановлений от 18.05.2007 № 902, от 04.06.2007 № 1026), распоряжение от 16.01.2008 № 20р приняты мэром г. Абакана в пределах предоставленных полномочий.

По вопросу о соответствии оспариваемых постановления и распоряжения пункту 1 статьи 34, пункту 3 статьи 56 Конституции Российской Федерации, Указу Президента Российской Федерации от 29.01.1992 № 65 «О свободе торговли», статье 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, Закону Республики Хакасия от 15.03.2004 № 17 «Об административных правонарушениях», статье 45 Устава г. Абакана, а также пункту 1.1 ГОСТ Р 51303-99 «Торговые термины и определения» арбитражный суд пришел к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Частью 3 статьи 56 Конституции предусмотрено, что не подлежат ограничению права и свободы, предусмотренные статьями 20, 21, 23 (часть 1), 24, 28, 34 (часть 1), 40 (часть 1), 46—54 Конституции Российской Федерации.

В абзаце третьем пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации под предпринимательской деятельностью понимается 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.

В статьях 34, 56 Конституции Российской Федерации, статье 2 Гражданского кодекса Российской Федерации отсутствует указание на какие-либо ограничения предпринимательской деятельности.

Пунктом 1 Указа Президента Российской Федерации от 29.01.1992 № 65 «О свободе торговли» в редакции Указов Президента Российской Федерации от 23.06.1992 № 657, от 08.11.1993 № 1851, от 16.05.1997 № 491 (далее — Указ Президента Российской Федерации «О свободе торговли») предприятиям независимо от форм собственности, а также гражданам предоставлено право осуществлять торговую, посредническую и закупочную деятельность без специальных разрешений с уплатой установленных платежей и сборов, за исключением торговли оружием, боеприпасами, взрывчатыми, ядовитыми и радиоактивными веществами, наркотиками, лекарственными средствами, проездными билетами и другими товарами, реализация которых запрещена или ограничена действующим законодательством.

До 27.06.1992 пунктом 4 Указа Президента Российской Федерации «О свободе торговли» было предусмотрено, что предприятия и граждане вправе осуществлять торговлю (в том числе с рук, лотков и автомашин) в любых удобных для них местах, за исключением проезжей части улиц, станций метрополитена и территорий, прилегающих к зданиям государственных органов власти и управления.

Указом Президента Российской Федерации от 23.06.1992 № 657 «О некоторых мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации «О свободе торговли» редакция пункта 4 Указа «О свободе торговли» изменена, и с 27 июня 1992 года предприятия и граждане осуществляют торговлю (в том числе с рук, лотков и автомашин) в местах, отведенных органами исполнительной власти, за исключением проезжей части улиц, станций метрополитена, аэропортов, пассажирских судов и поездов, вокзалов, территорий, прилегающих к зданиям государственных органов власти и управления, детских дошкольных и школьных учреждений.

По смыслу приведенной правовой нормы свобода торговли на территории муниципальных образований предполагает ограничения, связанные с местом осуществления торговой деятельности. Содержание первого ограничения определяют органы местного самоуправления посредством отведения мест для осуществления торговли. Второе ограничение обозначено непосредственно в пункте 4 Указа Президента Российской Федерации «О свободе торговли» — торговля недопустима на проезжей части улиц, на станциях метрополитена, в аэропортах, на пассажирских судах и поездах, вокзалах, территориях, приле-

## Об оспаривании нормативного правового акта

гающих к зданиям государственных органов власти и управления, в детских дошкольных и школьных учреждениях.

Вследствие этого довод индивидуального предпринимателя Мельниковой Ф.Ф. об отсутствии законодательных ограничений на осуществление торговой деятельности не соответствует пункту 4 Указа Президента Российской Федерации «О свободе торговли».

Частью 3 статьи 45 Устава г. Абакана, пунктом 10 статьи 52 Устава г. Абакана 1996 г. определение мест уличной мелкорозничной торговли включено в перечень полномочий администрации г. Абакана.

Анализ содержания оспариваемого распоряжения мэра г. Абакана от 16.01.2008 № 20р, вводной части постановления от 17.05.2005 № 859, пунктов 1.6, 1.7 Правил работы мелкорозничной торговой сети свидетельствует, что распоряжение принято в рамках организации работы администрации г. Абакана по определению мест уличной мелкорозничной торговли и упорядочению размещения таких объектов, в целях реализации постановления мэра г. Абакана от 17.05.2005 № 859 «Об утверждении Правил работы мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана».

Так, в пункте 2 Положения о комиссии по принятию решений (приложение к распоряжению от 16.01.2008 № 20р) комиссия уполномочена принимать решения о целесообразности и условиях размещения объектов передвижной мелкорозничной торговой сети на территории г. Абакана (частичное благоустройство мест торговли, заключение краткосрочного договора аренды земельного участка и т.д.), утверждать места размещения передвижной мелкорозничной торговой сети на территории г. Абакана.

Перечень полномочий комиссии и порядок принятия ею решений подчинены цели ее создания, направлены на реализацию полномочий администрации г. Абакана как исполнительно-распорядительного органа местного самоуправления в сфере организации торговли и отвечают содержанию пункта 4 Указа Президента Российской Федерации «О свободе торговли» в части указания на торговлю в местах», отведенных органами исполнительной власти.

При изложенных обстоятельствах арбитражный суд не усматривает оснований для вывода о том, что распоряжение мэра г. Абакана от 16.01.2008 № 20р не соответствует Конституции Российской Федерации, Федеральному закону «Об общих принципах организации местного самоуправления», Гражданскому кодексу Российской Федерации и Указу Президента Российской Федерации «О свободе торговли».

Постановление мэра г. Абакана от 17.05.2005 № 859 (в ред. постановлений от 18.05.2007 № 902, от 04.06.2007 № 1026) оспаривается предпринимателем Мельниковой Ф.Ф. в полном объеме.

## Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 10/2008

Однако в судебном заседании заявитель указал на ряд пунктов Правил работы мелкорозничной торговой сети, которые, по его мнению, противоречат Конституции Российской Федерации, Указу Президента Российской Федерации «О свободе торговли», Гражданскому кодексу Российской Федерации, Уставу г. Абакана, а также не соответствуют ГОСТ Р 51303-99 «Торговые термины и определения», а именно:

- пункт 1.1 Правил — в части указания, что Правила разработаны в соответствии с Законом Республики Хакасия от 15.03.2004 № 17 «Об административных правонарушениях» и Уставом г. Абакана;
- пункт 1.4 Правил — в части указания того, что к передвижной мелкорозничной сети относятся «палатки», так как это иной вид мелкорозничной сети;
- пункт 1.5 Правил — в части указания слов «только в отведенных местах», это противоречит второму абзацу данного пункта, так как уже указано, где нельзя осуществлять торговую деятельность;
- пункт 1.7 Правил — оспаривается полностью, так как противоречит статье 2 Гражданского кодекса Российской Федерации;
- пункт 7.1 раздела 7 Правил — оспаривается в полном объеме, поскольку преимущество получают предприниматели, торгующие квасом.

Арбитражный суд признал, что применительно к предпринимательской деятельности заявителя названное постановление соответствует части 1 статьи 34, части 3 статьи 56 Конституции Российской Федерации, статье 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, Федеральному закону «Об общих принципах организации местного самоуправления», Указу Президента Российской Федерации «О свободе торговли» и ГОСТ Р 51303-99 «Торговые термины и определения».

Пункт 1.1 Правил работы мелкорозничной торговой сети на территории содержит указание, что Правила разработаны в соответствии с Законом Республики Хакасия от 15.03.2004 № 17 «Об административных правонарушениях» и Уставом г. Абакана.

Статья 37 Закона Республики Хакасия от 15.03.2004 № 17 устанавливает административную ответственность за нарушение правил работы мелкорозничной торговой сети, установленных органами местного самоуправления.

Тем самым законодатель указал на необходимость разработки и принятия органами местного самоуправления таких правил, что и было сделано мэром г. Абакана со ссылкой на указанный выше Закон.

Пунктом 3 статьи 45 Устава г. Абакана к компетенции администрации отнесены вопросы координации работы рынков, предприятий торговли и общественного питания, бытового обслуживания, организация ярмарок и базаров,

## Об оспаривании нормативного правового акта

торговое обслуживание общегородских мероприятий, определение мест уличной мелкорозничной торговли. В развитие этих положений мэр г. Абакана утвердил Правила со ссылкой на Устав города.

В пункте 1.4 Правил указано, что к мелкорозничной торговой сети относятся: стационарная мелкорозничная сеть (киоски, павильоны); передвижная мелкорозничная сеть (тележки, автолавки, лотки, корзины, автоцистерны, палатки и иные специализированные приспособления).

Оспариваемое положение в части деления мелкорозничной торговой сети на стационарную и передвижную соответствует требованиям пунктов 14 и 15 ГОСТ Р 51303-99.

В части отнесения киосков и павильонов к объектам стационарной торговой сети оспариваемое положение соответствует пунктам 14, 36, 37 ГОСТ Р 51303-99, поскольку указанные объекты представляют собой оборудованное строение для ведения торговли.

Кроме того, оспариваемое положение в части отнесения к объектам передвижной мелкорозничной сети тележек, автолавок, лотков, корзин, автоцистерн, палаток и иных специализированных приспособлений соответствует примечанию к пункту 15 ГОСТ Р 51303-99 и примечанию к пункту 24 ГОСТ Р 51303-99.

Индивидуальный предприниматель Мельникова Ф.Ф. осуществляет розничную торговлю чулочно-носочными товарами, трикотажными изделиями и галантерейными товарами с лотка, то есть не использует в своей деятельности палатки в качестве объекта передвижной мелкорозничной торговой сети, в связи с чем постановление от 17.05.2005 № 859 в данной части не нарушает права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской деятельности.

Абзацем 2 пункта 1.5 Правил установлено, что не допускается выкладка и продажа товаров с коробок, ящиков или другой тары на тротуаре, земле, деревьях, парапетах и деталях зданий, на проезжей части улиц, газонах, территориях, прилегающих к зданиям, где располагаются государственные органы и органы местного самоуправления, историко-архитектурные и скульптурные памятники, детские учреждения.

В соответствии с пунктом 4 Указа Президента Российской Федерации «О свободе торговли» граждане осуществляют торговлю (в том числе с рук, лотков и автомашин) в местах, отведенных органами исполнительной власти, за исключением проезжей части улиц, станций метрополитена, аэропортов, пассажирских судов и поездов, вокзалов, территорий, прилегающих к зданиям государственных органов власти и управления, детских дошкольных и школьных учреждений.

По смыслу приведенной правовой нормы свобода торговли на территории муниципальных образований предполагает ограничения, связанные с местом

осуществления торговой деятельности. Содержание первого ограничения определяют органы местного самоуправления посредством отведения мест для осуществления торговли. Второе ограничение обозначено непосредственно в пункте 4 Указа Президента «О свободе торговли».

Таким образом, установление в абзаце 1 пункта 1.5 Правил перечня отведенных мест, где разрешено осуществлять мелкорозничную торговлю, соответствует пункту 4 Указа Президента «О свободе торговли». Кроме того, абзац 1 пункта 1.5 Правил не противоречит абзацу 2 данного пункта, так как указанные в нем места не попадают в перечень мест, указанных в абзаце 1.

Упоминание отдельных мест, где нельзя торговать, отдельным абзацем не приводит к противоречиям в целом, права и законные интересы предпринимателя Мельниковой Ф.Ф. никоим образом не затронуты.

Пунктом 1.7 Правил установлено, что состав комиссии и Положение о работе комиссии утверждаются распоряжением мэра г. Абакана. Комиссия создается в рамках организации работы администрации г. Абакана как исполнительно-распорядительного органа местного самоуправления по определению мест уличной мелкорозничной торговли и упорядочению размещения объектов мелкорозничной торговли, что соответствует пункту 3 статьи 45 Устава г. Абакана, пункту 4 Указа Президента Российской Федерации «О свободе торговли».

Мэр г. Абакана как глава муниципального образования и городской администрации в соответствии с частью 4 статьи 43 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», частями 1—3 статьи 38 Устава г. Абакана вправе издавать распоряжения по вопросам реализации полномочий администрации города.

Создание комиссии, передача ей части полномочий, в том числе по осмотру площадок, предполагаемых для размещения объектов передвижной мелкорозничной торговой сети, издание постановлений и распоряжений по вопросам организации работы мелкорозничной торговой сети на территории города соответствуют содержанию полномочий администрации г. Абакана по определению мест уличной мелкорозничной торговли. Таким образом, какие-либо дополнительные ограничения, не предусмотренные федеральным законодательством, в отношении заявителя не устанавливаются.

Согласно пункту 7.1 Правил продажа кваса из цистерн осуществляется на территории г. Абакана с учетом максимального приближения к жилым районам в радиусе пешеходной доступности, а также транспортной развязки. Перечень площадок для реализации кваса из цистерн утверждает комиссия.

В соответствии с пунктом 10 статьи 14 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» к вопросам местного значения отнесено создание условий для обеспечения жителей поселения услугами связи, общественного питания, торговли и бытового обслуживания. Те же требования содержатся в статье 45 Устава г. Абакана.



## Об оспаривании нормативного правового акта

Исполняя требования закона, администрация города должна учитывать специфику торговли отдельными видами товаров, поэтому в Правилах работы мелкорозничной торговой сети имеется раздел 7, предусматривающий особенности организации продажи кваса из цистерн.

Общий порядок организации продажи кваса из цистерн, то есть на территории рынков, не в полной мере будет удовлетворять потребности граждан в данном виде продукции. В этом случае для организации торговых мест потребуется выделение дополнительной площади, необходимой для маневров автомобиля с бочками-прицепами, создание дополнительных подъездных путей, перепланировка действующих рынков, что повлечет дополнительные трудности и не будет способствовать развитию данного вида бизнеса.

Продажа кваса из цистерн носит сезонный характер, поэтому при разработке Правил принято решение предусмотреть для этой цели выделение временных площадок. В этой ситуации предприниматели, торгующие квасом, дополнительных преимуществ не получают, поскольку предприниматели, торгующие трикотажными изделиями, имеют возможность торговать на территории рынков круглый год. Введение особенностей организации продажи кваса из цистерн не нарушает запрет на принятие актов, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, установленный статьей 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции».

Кроме того, предприниматель Мельникова Ф.Ф. осуществляет розничную торговлю чулочно-носочными товарами, трикотажными изделиями и галантерейными товарами с лотка, то есть в своей деятельности цистерну в качестве объекта передвижной мелкорозничной торговой сети не использует, следовательно, пункт 7.1 Правил не нарушает права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской деятельности.

При исследовании обстоятельств, свидетельствующих о соответствии (несоответствии) остальных (не обозначенных заявителем) пунктов постановления мэра г. Абакана от 17.05.2005 № 859 (в ред. постановлений от 18.05.2007 № 902, от 04.06.2007 № 1026) законам или иным нормативным правовым актам, имеющим большую юридическую силу, арбитражный суд пришел к следующим выводам.

Так, пунктом 1.2 Правил работы мелкорозничной торговой сети предусмотрено, что настоящие Правила распространяются на все субъекты предпринимательской деятельности, функционирующие на потребительском рынке г. Абакана, независимо от форм собственности и их подчиненности, и являются обязательными для всех юридических лиц независимо от организационно-правовой формы, граждан, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и иных лиц, осуществляющих мелкорозничную торговлю на территории г. Абакана.

Оспариваемое положение соответствует пункту 4 Указа Президента Российской Федерации от 29.01.1992 № 65, не противоречит Гражданскому

кодексу Российской Федерации и Федеральному закону «Об общих принципах местного самоуправления», так как муниципальные правовые акты, принятые органами местного самоуправления, подлежат обязательному исполнению на всей территории муниципального образования.

Кроме того, данный пункт не нарушает права и законные интересы предпринимателя Мельниковой Ф.Ф., поскольку не ограничивает право заявителя быть участником регулируемых гражданским законодательством отношений.

Пунктом 1.3 Правил работы мелкорозничной торговой сети установлено, что Правила регулируют порядок организации мелкорозничной торговой сети на территории г. Абакана и приняты с целью наиболее эффективной организации услуг мелкорозничной торговли.

Оспариваемое положение соответствует пункту 10 статьи 14 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления» и пункту 3 статьи 45 Устава г. Абакана, так как к вопросам местного значения отнесено создание условий для обеспечения жителей поселения услугами торговли, в целях решения которых администрация города координирует работу рынков, предприятий торговли, организует ярмарки и базары, торговое обслуживание городских мероприятий, организует контроль за соблюдением правил торговли и санитарным состоянием мест торговли, размещает в установленном порядке на территории города предприятия торговли, определяет места мелкорозничной уличной торговли.

Пунктом 1.8 Правил работы мелкорозничной торговой сети предусмотрено, что лица, осуществляющие торговлю в неустановленных для этих целей местах, несут административную ответственность в соответствии с действующим законодательством.

Статьями 37—40 Закона Республики Хакасия «Об административных правонарушениях» предусмотрена административная ответственность за нарушения в сфере торговли и защиты прав потребителей.

Само по себе оспариваемое положение не устанавливает административную ответственность, а отсылает к действующему законодательству, что не противоречит Конституции Российской Федерации, Гражданскому кодексу Российской Федерации, Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях, Закону Республики Хакасия «Об административных правонарушениях».

В силу пункта 1.9 Правил работы мелкорозничной торговой сети через мелкорозничную торговую сеть производится продажа продовольственных (в том числе плодоовощной группы) и непродовольственных товаров (кроме товаров технически сложного ассортимента и товаров, требующих особых условий), продукции собственного производства предприятий общественного питания (продукция, вырабатываемая предприятиями общественного питания и реализуемая в виде блюд, кулинарных, булочных, мучных, кондитерских изделий, напитков и полуфабрикатов).

## Об оспаривании нормативного правового акта

Оспариваемый пункт не ограничивает свободу предпринимательской деятельности в сфере торговли и соответствует Конституции Российской Федерации, статье 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также Правилам продажи отдельных видов товаров, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 № 55 (в ред. от 27.03.2007).

Абзацем 1 пункта 1.10 Правил работы мелкорозничной торговой сети предусмотрено, что режим работы объектов мелкорозничной торговой сети, находящихся в муниципальной собственности, устанавливается администрацией г. Абакана.

Данное положение соответствует части 1 статьи 11 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» и статье 53 Устава г. Абакана в части полномочий мэра г. Абакана по определению целей, условий и порядка деятельности муниципальных предприятий и учреждений.

Абзацем 2 пункта 1.10 Правил установлено, что режим работы объектов мелкорозничной торговой сети иных организационно-правовых форм, а также индивидуальных предпринимателей определяется ими самостоятельно.

Оспариваемое положение не противоречит части 2 статьи 11 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей», не ограничивает свободу предпринимательской деятельности и соответствует Конституции Российской Федерации, Гражданскому кодексу Российской Федерации.

Пунктом 1.11 Правил работы мелкорозничной торговой сети установлено, что объекты мелкорозничной торговой сети (стационарной и передвижной) должны иметь вывеску с указанием: фирменного наименования предприятия; юридического адреса предприятия; режима работы объекта. Продавцы должны иметь нагрудные знаки с указанием фамилии, имени и отчества и наименования предприятия.

Названное выше положение не противоречит статье 9 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей», устанавливающей право потребителя на информацию об изготовителе, исполнителе, продавце, так как изготовитель, исполнитель, продавец обязаны довести до сведения потребителя фирменное наименование своей организации, место ее нахождения и режим работы. Продавец, исполнитель размещают указанную информацию на вывеске.

Абзацем 1 пункта 2.1 Правил работы мелкорозничной торговой сети предусмотрено, что объекты мелкорозничной торговой сети должны быть обеспечены инвентарем и оборудованием в соответствии с требованиями стандартов. При реализации скоропортящейся продукции — холодильным оборудованием, обеспечивающим необходимый температурный режим хранения.

Оспариваемый пункт соответствует статье 7 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей», в части гарантии права потребителя на безо-

## Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 10/2008

пасность товара, пункту 6 Правил продажи отдельных видов товаров, согласно которому продавец должен располагать необходимыми помещениями, оборудованием и инвентарем, обеспечивающими в соответствии с требованиями стандартов сохранение качества и безопасности товара при их хранении и реализации в месте продажи.

Абзацем 2 пункта 2.1 Правил установлено, что весоизмерительные приборы должны проходить метрологическую проверку в установленном законом порядке в органах Государственной метрологической службы. Они должны быть установлены в доступном для покупателя месте, визуальное обеспечение весь процесс отпуска товаров (взвешивания, определения стоимости и т.д.).

Данное положение соответствует статье 14.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, устанавливающей ответственность за обмеривание, обвешивание покупателя.

Согласно пункту 2.2 Правил стационарные объекты мелкорозничной торговой сети (киоски, павильоны), осуществляющие продажу продовольственных товаров, должны быть подключены к инженерным коммуникациям, оборудованы туалетами (биотуалетами) и раковинами для мытья рук. Указанное положение основано на пунктах 1.2, 3.1, 3.14 Санитарно-эпидемиологических требований к организациям общественного питания, изготовлению и оборотоспособности в них пищевых продуктов и продовольственного сырья — СП 2.3.6.1079-01, утвержденных главным государственным санитарным врачом Российской Федерации 06.11.2001, не противоречит Конституции Российской Федерации, Федеральному закону от 30.03.1999 № 52 «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения».

Пунктом 3.1 Правил работы мелкорозничной торговой сети установлено, что при обслуживании покупателей работники мелкорозничной торговой сети руководствуются действующими Санитарно-эпидемиологическими требованиями к организациям торговли и обороту в них продовольственного сырья и пищевых продуктов, Санитарно-эпидемиологическими требованиями к организациям общественного питания, изготовлению и оборотоспособности в них пищевых продуктов и продовольственного сырья, Правилами продажи отдельных видов товаров, Правилами оказания услуг общественного питания, Законом Российской Федерации «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения», Законом Российской Федерации «О защите прав потребителей».

Данный пункт не вводит каких-либо ограничений предпринимательской деятельности, носит отсылочный характер и не противоречит Конституции Российской Федерации и Гражданскому кодексу Российской Федерации.

В силу пункта 3.2 Правил реализация товаров на каждом объекте мелкорозничной торговой сети должна осуществляться при наличии на торговом месте в течение всего рабочего времени следующих документов: копии свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц

## Об оспаривании нормативного правового акта

или индивидуальных предпринимателей; трудового договора с продавцом, оформленного в установленном законом порядке; документа, подтверждающего право собственности, владения или пользования объектом деятельности (свидетельство о праве собственности, договор аренды или субаренды с указанием размера торговой площади, акта ввода в эксплуатацию для объектов стационарной мелкорозничной сети); ассортиментного перечня предлагаемых к продаже товаров, определяемого продавцом самостоятельно и согласованного с уполномоченным органом в соответствии с действующим законодательством; сертификата оказания услуг общественного питания (для предприятий общественного питания); личной медицинской книжки продавца.

Требование о наличии свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц или индивидуальных предпринимателей обеспечивает право потребителя на информацию об изготовителе, исполнителе, продавце и соответствует части 1 статьи 9 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей».

Требование о наличии трудового договора с продавцом, оформленного в установленном законом порядке, предъявляется в том случае, если индивидуальный предприниматель осуществляет операции по розничной торговле не персонально, а через своих работников. При этом продавец — физическое лицо — должен иметь полномочие на представительство предпринимателя при совершении сделки с потребителем, а потребитель имеет право на информацию о том, с кем он реально заключает сделку. Оспариваемое положение не препятствует предпринимательской деятельности заявителя и не противоречит статьям 2, 182, 426 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Требование о наличии документа, подтверждающего право собственности, владения или пользования объектом деятельности, касается объектов стационарной торговой сети, предпринимательской деятельности заявителя не препятствует и не противоречит Конституции Российской Федерации, статье 2 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Требование о наличии ассортиментного перечня предлагаемых к продаже товаров, определяемого продавцом самостоятельно и согласованного с уполномоченным органом в соответствии с действующим законодательством, принято для того, чтобы предлагаемый к продаже перечень товаров соответствовал профилю и специализации деятельности предпринимателя, чтобы эта информация была доступна потребителю. Оспариваемое положение не устанавливает ограничений, не предусмотренных действующим законодательством, и не противоречит Конституции Российской Федерации, пункту 4 Правил продажи отдельных видов товаров. Обязанность иметь ассортиментный перечень предусмотрена также пунктом 7 Правил оказания услуг общественного питания, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 15.08.1997 № 1036.

Требование о наличии личной медицинской книжки продавца основано на пунктах 13.3, 15.1 Санитарно-эпидемиологических требований к организаци-

ям общественного питания, изготовлению и оборотоспособности в них пищевых продуктов и продовольственного сырья — СП 2.3.6.1079-01, утвержденных главным государственным санитарным врачом Российской Федерации 06.11.2001, не устанавливает ограничений предпринимательской деятельности заявителя, не противоречит Конституции Российской Федерации, Федеральному закону «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения».

Согласно абзацу 6 пункта 3.2 Правил реализация товаров на каждом объекте мелкорозничной торговой сети должна осуществляться при наличии на торговом месте в течение всего рабочего времени сертификата оказания услуг общественного питания (для предприятий общественного питания).

Арбитражный суд полагает, что данное положение противоречит требованиям действующего законодательства. Так, абзацами 9—12 пункта 12 постановления Правительства Российской Федерации от 15.08.1997 № 1036 «Об утверждении правил оказания услуг общественного питания» установлено, что исполнитель обязан в наглядной и доступной форме довести до сведения потребителей необходимую и достоверную информацию об оказываемых услугах, обеспечивающую возможность их правильного выбора. Информация должна содержать сведения о сертификации услуг.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 10.05.2007 № 276 «О внесении изменений в правила оказания услуг общественного питания, утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 15.08.1997 № 1036» абзацы 9—12 утратили силу.

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 1 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» настоящий Федеральный закон регулирует отношения, возникающие при разработке, принятии, применении и исполнении на добровольной основе требований к продукции, процессам проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнению работ или оказанию услуг.

Вышеуказанная норма Закона определяет сферу регулирования отношений, не являющихся обязательными и исполняемых на добровольной основе.

Таким образом, эти требования по своей правовой природе являются рекомендациями, которые содержатся в иных, чем предусмотрено для обязательных требований, документах.

Согласно пункту 5 статьи 12 Федерального закона от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» порядок проведения обязательной сертификации определенных видов пищевых продуктов, материалов и изделий, услуг, оказываемых в сфере розничной торговли пищевыми продуктами и сфере общественного питания, а также систем качества определяется соответствующими уполномоченными федеральными органами исполни-

## Об оспаривании нормативного правового акта

тельной власти на основании утвержденного Правительством Российской Федерации положения о проведении обязательной сертификации таких пищевых продуктов, материалов и изделий, услуг и систем качества.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 13.08.1997 № 1013 «Об утверждении перечня товаров, подлежащих обязательной сертификации, и перечня работ и услуг, подлежащих обязательной сертификации» утвержден перечень работ и услуг, подлежащих обязательной сертификации, в который в том числе входили и услуги общественного питания.

Однако указанный перечень постановлением Правительства Российской Федерации от 10.02.2004 № 72 «О внесении изменений в перечень товаров, подлежащих обязательной сертификации, в перечень продукции, соответствие которой может быть подтверждено декларацией о соответствии и о признании утратившим силу перечня работ и услуг, подлежащих обязательной сертификации» утратил силу.

Между тем, как установлено арбитражным судом, услуги общественного питания заявитель не оказывает, следовательно, абзац 6 пункта 3.2 Правил не нарушает права и законные интересы Мельниковой Ф.Ф. в сфере осуществляемой ею предпринимательской деятельности.

Как было указано ранее, заявитель осуществляет розничную торговлю чулочно-носочными товарами, трикотажными изделиями и галантерейными товарами, размещая лоток с товарами в районе дома № 18 по ул. Советская в г. Абакане.

Кроме того, предпринимателем Мельниковой Ф.Ф. в заявлении не указано, каким образом абзац 6 пункта 3.2 Правил нарушает ее права и законные интересы в сфере предпринимательской деятельности.

Учитывая изложенное, арбитражный суд полагает, что абзац 6 пункта 3.2 Правил работы мелкорозничной торговой сети не подлежит признанию недействующим в рамках настоящего дела.

В соответствии с пунктом 3.3 Правил работы мелкорозничной торговой сети на все продаваемые в мелкорозничной торговой сети товары должны быть документы, указывающие источник их поступления, а также сертификаты качества (или заменяющие их документы). Запрещается прием и продажа товаров, поступивших без сопроводительных документов.

Оспариваемое положение принято в соответствии с пунктом 12 Правил продажи отдельных видов товаров, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 № 55 (в ред. от 27.03.2007), согласно которому продавец должен иметь сертификат или декларацию о соответствии, товарно-сопроводительные документы, оформленные изготовителем или поставщиком.

Пунктом 3.4 Правил предусмотрено, что образцы всех находящихся в продаже продовольственных и непродовольственных товаров должны быть снабжены единообразными и четко оформленными ценниками с указанием: наименования товара, его сорта, наименования производителя, цены за вес или единицу товара. Ценники заверяются подписью материально-ответственного лица или печатью юридического лица или индивидуального предпринимателя с указанием даты оформления. При продаже товаров, осуществляемой посредством разносной торговли, представитель продавца обязан иметь прейскурант, заверенный подписью лица, ответственного за его оформление, печатью продавца, с указанием наименования и цены товаров, а также предоставляемых с согласия покупателя услуг.

Названное положение принято в соответствии со статьей 10 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей», пунктом 11 Правил продажи отдельных видов товаров в части гарантии прав потребителя на информацию о товарах, каких-либо дополнительных требований не устанавливает.

Пунктом 4.1 Правил работы мелкорозничной торговой сети на территории г. Абакана установлено, что участниками торгового обслуживания городских мероприятий могут быть юридические и физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность в сфере торговли, оказания услуг общественного питания и бытового обслуживания. Указанный пункт не ограничивает самостоятельность заявителя в осуществлении предпринимательской деятельности, не вводит каких-либо обязанностей и не противоречит Конституции Российской Федерации и Гражданскому кодексу Российской Федерации.

В силу пункта 4.2 Правил работы мелкорозничной торговой сети на территории г. Абакана размещение объектов торговли, оказание услуг общественного питания и бытового обслуживания в местах проведения городских мероприятий осуществляет Комитет муниципальной экономики администрации г. Абакана. Указанное положение принято в рамках компетенции, определенной частью 3 статьи 45 Устава г. Абакана, и направлено на реализацию полномочий администрации г. Абакана в части организации торгового обслуживания общегородских мероприятий.

Согласно пункту 4.3 Правил для размещения объекта торговли в местах проведения городских мероприятий заявители обращаются в Комитет муниципальной экономики администрации г. Абакана не позднее, чем за три дня до даты проведения соответствующего мероприятия. Оспариваемое положение также принято в рамках компетенции, определенной частью 3 статьи 45 Устава г. Абакана, и направлено на реализацию полномочий администрации города в части организации торгового обслуживания общегородских мероприятий.

Пунктом 4.4 Правил работы мелкорозничной торговой сети установлено, что для участия в торговом обслуживании городских мероприятий заключается договор между Комитетом муниципальной экономики администрации г. Абакана и участником обслуживания городского мероприятия. Данный



## Об оспаривании нормативного правового акта

пункт принят в рамках компетенции, определенной частью 3 статьи 45 Устава г. Абакана, направлено на реализацию полномочий администрации города в части организации торгового обслуживания общегородских мероприятий и не противоречит Гражданскому кодексу Российской Федерации.

Пункт 4.5 Правил предусматривает, что при заключении договора для участия в торговом обслуживании городских мероприятий заявители представляют следующие документы: свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр индивидуальных предпринимателей или юридических лиц; сертификат услуг питания (для предприятий общественного питания); ассортиментный перечень предлагаемых к продаже продовольственных товаров, согласованный с уполномоченным органом в соответствии с действующим законодательством, а для непродовольственных товаров — согласованный с отделом развития предпринимательства и потребительского рынка Комитета муниципальной экономики администрации г. Абакана; заключение отдела государственного пожарного надзора г. Абакана МЧС РФ (при использовании открытого огня).

Оспариваемое положение принято в рамках компетенции, определенной частью 3 статьи 45, пунктом 3 статьи 48 Устава г. Абакана, и направлено на реализацию полномочий администрации города в части организации торгового обслуживания общегородских мероприятий, обеспечения противопожарной безопасности в городе.

Данное положение также не противоречит части 1 статьи 9 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» в части необходимости иметь информацию о государственной регистрации предпринимателя или юридического лица, пунктам 11, 12 Правил продажи отдельных видов товаров в части необходимости иметь сертификат услуг питания.

В силу пункта 4.6 Правил работы мелкорозничной торговой сети участие в торговом обслуживании городских мероприятий должно осуществляться при наличии следующих документов: договора об участии в обслуживании городского мероприятия; ассортиментного перечня; личной медицинской книжки продавца; документов, подтверждающих качество и безопасность товара.

Требование о наличии договора об участии в обслуживании городского мероприятия не противоречит пункту 3 статьи 45 Устава г. Абакана в части относительно полномочий администрации города по организации торгового обслуживания городских мероприятий. В рамках указанных полномочий администрация вправе привлекать предпринимателей в организации торгового обслуживания городских мероприятий путем заключения соответствующих договоров, что не противоречит Гражданскому кодексу Российской Федерации.

Требование о наличии ассортиментного перечня не противоречит пункту 4 Правил продажи отдельных видов товаров, пункту 3 статьи 45 Устава г. Аба-

## Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 10/2008

кана, поскольку в рамках организации городских мероприятий администрация города самостоятельно определяет содержание и цель мероприятия и соответственно содержание торгового обслуживания.

Требование о наличии документов, подтверждающих качество и безопасность товара, основано на статье 7, абзаце 9 части 2 статьи 10 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» и пункте 12 Правил продажи отдельных видов товаров.

Согласно пункту 4.7 Правил организатор вправе запретить торговую деятельность при обслуживании городского мероприятия в случаях: отсутствия полного пакета документов, указанного в пункте 4.6; невыполнения условий договора. Оспариваемый пункт не ограничивает предпринимательскую деятельность заявителя и соответствует Конституции Российской Федерации, Гражданскому кодексу Российской Федерации, части 3 статьи 45 Устава г. Абакана, поскольку условия и порядок организации торгового обслуживания определяются администрацией города.

Пунктом 4.8 Правил работы мелкорозничной торговой сети установлено, что в местах проведения городских мероприятий рекомендуется ограничить реализацию напитков в стеклянной таре и пива. Данное положение носит рекомендательный характер, обязанностей для субъектов предпринимательской деятельности не устанавливает, поэтому не противоречит Конституции Российской Федерации и Гражданскому кодексу Российской Федерации.

Пунктом 4.9 Правил предусмотрено, что контроль за работой предприятий, участвующих в торговом обслуживании городских мероприятий, осуществляет Комитет муниципальной экономики администрации г. Абакана, отдел по борьбе с правонарушениями на потребительском рынке Управления внутренних дел г. Абакана и другие уполномоченные органы.

Названный пункт не ограничивает предпринимательскую деятельность, осуществляемую с соблюдением требований действующего законодательства, направлен на реализацию полномочий администрации города в части организации торгового обслуживания общегородских мероприятий и не противоречит Конституции Российской Федерации, Гражданскому кодексу Российской Федерации, Закону Российской Федерации «О милиции».

В соответствии с пунктом 5.1 Правил работы мелкорозничной торговой сети елочные базары на территории г. Абакана размещаются в предпраздничные новогодние дни с учетом максимального приближения к жилым районам в радиусе пешеходной доступности, а также транспортной развязки. Перечень площадок для организации елочных базаров утверждает Комиссия.

Указанное положение принято в пределах компетенции органов местного самоуправления, установленной пунктом 10 статьи 14 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», пунктом 4 Указа Президента Российской Федерации «О свободе

## Об оспаривании нормативного правового акта

торговли», пунктом 3 статьи 45 Устава г. Абакана, направлено на создание условий для удовлетворения потребностей населения данным видом товара.

Согласно пункту 5.2 Правил перед входом на территорию елочного базара рекомендуется устанавливать празднично украшенную новогоднюю ель. Оспариваемое положение носит рекомендательный характер, обязанностей для субъектов предпринимательской деятельности не устанавливает, в связи с чем не противоречит Конституции Российской Федерации и Гражданскому кодексу Российской Федерации.

Пунктом 5.3 Правил предусмотрено, что торговое предприятие, организующее елочный базар, должно обеспечить: возможность покупателям свободного осмотра и выбора елочной продукции с соблюдением правил техники безопасности; наличие мерной линейки; наличие упаковочного материала (веревки, бечевки и т.п.); наличие средств пожаротушения. Оспариваемый пункт не противоречит пункту 17 Правил продажи отдельных видов товаров в части обеспечения права потребителя на ознакомление с товаром, его осмотр; пункту 7 Правил продажи отдельных видов товаров в части необходимости наличия мерной линейки, так как продавец обязан иметь и содержать в исправном состоянии средства измерения; пункту 23 Правил продажи отдельных видов товаров в части наличия упаковочного материала.

Требование о наличии средств пожаротушения установлено в рамках полномочий органов местного самоуправления по нормативно-правовому регулированию вопросов пожарной безопасности, входит в систему обеспечения пожарной безопасности и соответствует статьям 3, 21 Федерального закона от 21.12.1994 № 69-ФЗ «О пожарной безопасности».

В силу пункта 5.4 Правил работы мелкорозничной торговой сети торговое предприятие, определенное для организации елочного базара, обеспечивает на закрепленной территории надлежащее санитарное состояние и вывозит мусор во время работы и по окончании функционирования елочного базара.

Оспариваемое положение соответствует пунктам 2.1, 3.1, 3.3 Правил содержания территории г. Абакана, утвержденных решением Абаканского городского Совета депутатов от 28.06.2005 № 170, согласно которым землепользователь обязан содержать отведенную ему территорию, производить регулярную уборку и вывоз мусора.

Пунктом 6.1 Правил установлено, что предприятие, реализующее пиротехнические изделия, обязано получить заключение отдела государственного пожарного надзора г. Абакана МЧС РХ о соблюдении требований пожарной безопасности. Требование о наличии заключения отдела государственного пожарного надзора о соблюдении требований пожарной безопасности правомерно и соответствует Правилам пожарной безопасности, утвержденным приказом МЧС РФ от 18.06.2003 № 4313. Контроль за исполнением указанных требований осуществляет МЧС России в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 11.07.2004 № 868.

Пункт 6.2 Правил работы мелкорозничной торговой сети предусматривает, что ассортиментный перечень пиротехнических изделий на каждую торговую точку согласовывается с Комитетом муниципальной экономики администрации г. Абакана и Управлением внутренних дел г. Абакана. Данное положение не препятствует предпринимательской деятельности заявителя, соответствует полномочиям администрации города по организации торгового обслуживания населения, полномочиям органов внутренних дел в части контроля за соблюдением правил производства, хранения, продажи пиротехнических изделий, предусмотренным пунктом 24.1 статьи 11 Закона Российской Федерации «О милиции», и направлено на обеспечение контроля за соблюдением продавцом обязательных требований к обороту пиротехнической продукции.

В соответствии с пунктом 6.3 Правил продажа пиротехнических изделий осуществляется только при наличии документов, подтверждающих легальность происхождения, качество и безопасность товара (приходные документы, сертификаты соответствия и т.д.).

Оспариваемое положение не противоречит пункту 12 Правил пожарной безопасности (ППБ 01-03), утвержденных приказом МЧС России от 18.06.2003 № 313, в части необходимости наличия технической документации с указанием показателей пожарной безопасности и мер пожарной безопасности при обращении с ними, статье 7 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей», пункту 12 Правил продажи отдельных видов товаров о необходимости наличия товарно-сопроводительных документов, сертификатов соответствия, документов, подтверждающих качество и безопасность товара.

Согласно пункту 7.2 Правил емкость для продажи кваса должна быть эстетически оформлена, оснащена тентовым покрытием (зонтом). Названный пункт не противоречит Конституции Российской Федерации, пункту 10 статьи 14 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», пункту 2 статьи 45 Устава г. Абакана в части полномочий администрации города самостоятельно решать вопросы организации торгового обслуживания населения.

В силу пункта 7.3 Правил работы мелкорозничной торговой сети предприятие по продаже кваса должно быть обеспечено мерной посудой, проверенной в установленном законом порядке в органах Государственной метрологической службы.

Указанное выше положение не противоречит пункту 7 Правил продажи отдельных видов товаров, поскольку продавец обязан иметь средства измерения, своевременно и в установленном порядке проводить их метрологическую проверку.

Абзацем 1 пункта 7.4 Правил предусмотрено, что продажа кваса может производиться в тару потребителя, а также в одноразовую посуду, предоставляемую продавцом. Оспариваемое положение в части указания на возможность отпуска кваса в тару потребителя не ограничивает конституционные права и сво-

## Об оспаривании нормативного правового акта

боды Мельниковой Ф.Ф., не препятствует ее предпринимательской деятельности и не противоречит Конституции Российской Федерации и статье 2 Гражданского кодекса Российской Федерации. Оспариваемое положение в части указания на возможность отпуска кваса в одноразовую посуду, предоставляемую продавцом, не противоречит пункту 16.5 Санитарно-эпидемиологических требований к организациям общественного питания, изготовлению и оборотоспособности в них пищевых продуктов и продовольственного сырья — СП 2.3.6.1079-01, утвержденных главным государственным санитарным врачом Российской Федерации 06.11.2001.

Абзац 2 пункта 7.4 Правил устанавливает, что при выпуске кваса в одноразовую посуду предприятие должно быть обеспечено емкостью для сбора мусора.

Оспариваемый абзац не противоречит пункту 16.9 Санитарно-эпидемиологических требований к организациям общественного питания, изготовлению и оборотоспособности в них пищевых продуктов и продовольственного сырья — СП 2.3.6.1079-01.

В соответствии с пунктом 8.1 Правил работы мелкорозничной торговой сети работники мелкорозничной торговой сети обязаны: содержать объект мелкорозничной торговли, торговое оборудование, инвентарь в надлежащем санитарном состоянии; соблюдать условия хранения, сроки реализации, санитарные правила отпуска пищевых продуктов, следить за их качеством, температурным режимом хранения; строго соблюдать правила личной гигиены.

Данное положение соответствует разделам 6, 7, 8, 10 Санитарно-эпидемиологическими требованиями к организациям торговли и обороту в них продовольственного сырья и пищевых продуктов — СП 2.3.6.1066-01, утвержденных главным государственным санитарным врачом Российской Федерации 06.09.2001, где установлены требования к инвентарю, оборудованию, посуде, приему и хранению пищевых продуктов, содержанию помещений и оборудованию.

Пункт 8.2 Правил говорит о том, что во всех объектах стационарной мелкорозничной торговой сети, осуществляющих продажу продовольственных товаров, должны быть оформлены журналы учета мероприятий по контролю. Оспариваемый пункт не противоречит пункту 15.1 Санитарно-эпидемиологических требований к организациям общественного питания, изготовлению и оборотоспособности в них пищевых продуктов и продовольственного сырья — СП 2.3.6.1079-01, утвержденных главным государственным санитарным врачом Российской Федерации 06.11.2001, в части исполнения руководителем требований по организации и проведению производственного и лабораторного контроля, ведению необходимой документации (журналов контроля).

Согласно пункту 8.3 Правил контроль за работой объектов мелкорозничной торговой сети осуществляется уполномоченными органами и службами в соответствии с действующим законодательством в пределах своей компетентности и в порядке, установленном настоящими Правилами. Названный пункт не

## Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 10/2008

вводит каких-либо ограничений предпринимательской деятельности заявителя, не противоречит Конституции Российской Федерации и Гражданскому кодексу Российской Федерации.

Кроме того, как было указано ранее, предприниматель Мельникова Ф.Ф. не указала, в чем выразилось нарушение ее прав и законных интересов в сфере предпринимательской деятельности по каждому из обозначенных выше пунктов. При таких обстоятельствах арбитражный суд не усматривает оснований для признания оспариваемых нормативных правовых актов мэра г. Абакана недействующими и удовлетворения заявления индивидуального предпринимателя Мельниковой Ф.Ф. в связи с соответствием нормативных актов Конституции Российской Федерации, Гражданскому кодексу Российской Федерации, Федеральному закону «Об общих принципах организации местного самоуправления», Указу Президента Российской Федерации «О свободе торговли», Закону Республики Хакасия «Об административных правонарушениях».

Государственная пошлина по делу составляет 200 руб. При обращении в арбитражный суд заявитель уплатил государственную пошлину в установленных порядке и размере по платежной квитанции от 27.01.2008.

В соответствии с правилами статьи 110 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации по результатам рассмотрения дела государственная пошлина относится на заявителя.

Руководствуясь статьями 110, пунктом 7 части 1 статьи 150, статьями 167—170, 176, пунктом 7 статьи 194, статьей 195 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, суд

**РЕШИЛ:**

1. Производство по делу № А74-168/2008 в части оспаривания индивидуальным предпринимателем Мельниковой Фаиной Фадеевной, г. Абакан, абзаца 2 пункта 1.6 постановления мэра г. Абакана от 17.05.2005 № 859 «Об утверждении правил мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» (в ред. постановлений от 18.05.2007 № 902, от 04.06.2007 № 1026) прекратить.
2. В удовлетворении остальной части заявления индивидуального предпринимателя Мельниковой Фаины Фадеевны, г. Абакан, об отмене постановления мэра г. Абакана от 17.05.2005 № 859 «Об утверждении правил мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» (в ред. постановлений от 18.05.2007 № 902, от 04.06.2007 № 1026), распоряжения от 16.01.2008 № 20р «О комиссии по принятию решений о размещении объектов передвижной мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» отказать.

Признать постановление мэра г. Абакана от 17.05.2005 № 859 «Об утверждении правил мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» (в ред. постановлений от 18.05.2007 № 902, от 04.06.2007 № 1026), распоряжение от

Об оспаривании нормативного правового акта

16.01.2008 № 20р «О комиссии по принятию решений о размещении объектов передвижной мелкорозничной торговой сети на территории города Абакана» соответствующими Конституции Российской Федерации, Гражданскому кодексу Российской Федерации, Федеральному закону от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», Указу Президента Российской Федерации от 29.01.1992 № 65 «О свободе торговли», Закону Республики Хакасия от 15.03.2004 № 17 «Об административных правонарушениях».

В соответствии с частью 4 статьи 195 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации решение арбитражного суда по делу об оспаривании нормативного правового акта вступает в законную силу немедленно после его принятия.

Согласно части 7 статьи 195 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации решение арбитражного суда по делу об оспаривании нормативного правового акта может быть обжаловано в Федеральный арбитражный суд Восточно-Сибирского округа, г. Иркутск, в течение месяца со дня вступления в законную силу.

*Председательствующий Е.В. Ищенко  
Судьи Ю.В. Хабибулина, Е.В. Каспирович*