

РЕШЕНИЕ

по жалобе на действия (бездействие) должностных лиц Федеральной
антимонопольной службы

08 ноября 2017 г.

г. Москва

Руководителем Федеральной антимонопольной службы Артемьевым Игорем Юрьевичем, рассмотревшим в порядке раздела V Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339 (далее – Регламент), жалобу ООО «Дергрос» (входящий номер канцелярии ФАС России 155765/17 от 13.10.2017) на действия ВРИО руководителя Федеральной антимонопольной службы Петросяна Р.А., и

УСТАНОВЛЕНО:

В ФАС России поступила жалоба ООО «Дергрос» (входящий номер канцелярии ФАС России 155765/17 от 13.10.2017) на действия ВРИО руководителя Федеральной антимонопольной службы Петросяна Рачика Ашотовича, выразившиеся в издании приказа ФАС России от 15.09.2017 № 1234/17 о возбуждении дела № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства.

В жалобе указываются следующие обстоятельства.

ООО «Альфа Альянс» обратилось в ФАС России с повторным заявлением (входящий ФАС России 35692/17 от 13.03.2017) о нарушении антимонопольного законодательства. По данному заявлению было возбуждено дело № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Дергрос» (далее также – Заявитель).

Приказ ФАС России от 15.09.2017 № 1234/17 был издан с существенным нарушением (пропуском) максимально допустимого срока, установленного пунктом 2.20 Регламента – просрочка составила более чем 3 месяца. При этом в материалах дела отсутствуют какие-либо решения о продлении сроков рассмотрения даже в пределах установленного 3-месячного срока.

Заявитель указывает, что материалы дела № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства включают в себя не только документы заявления ООО «Альфа Альянс» (входящий ФАС России 35692/17 от 13.03.2017), но и материалы проверки, проведенной по заявлению ООО «Альфа Альянс» в 2016 г. В результате проведенной проверки ФАС России было принято решение от 03.08.2016 № АК/53317-ПР/16 об отказе в возбуждении дела о нарушении

антимонопольного законодательства, законность и обоснованность которого была подтверждена решением Арбитражного суда города Москвы от 13.03.2017 по делу № А40-212046/16-17-1868.

Если ООО «Альфа Альянс» в 2016 году были представлены недостоверные сведения, то им должно было быть подано заявление о пересмотре решения ФАС России по новым или вновь открывшимся обстоятельствам в порядке, предусмотренном статьей 51.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»). Форма и содержание такого заявления в соответствии с пунктом 5 указанной статьи утверждены приказом ФАС России от 13.02.2012 № 85, однако повторное заявление ООО «Альфа Альянс» не соответствует утвержденной форме ни по одному из критериев, что в соответствии с пунктом 6 статьи 51.2 Закона «О защите конкуренции» является основанием для возврата заявления.

По мнению Заявителя, повторное заявление ООО «Альфа Альянс» от 13.03.2017 никак не может рассматриваться как дополнение к ранее поданному заявлению 2016 года, и материалы проверки 2016 года не могут являться частью дела по заявлению 2017 года.

По мнению Заявителя, действия ВРЮО руководителя Федеральной антимонопольной службы Петросяна Рачика Ашотовича, выразившиеся в издании приказа ФАС России от 15.09.2017 № 1234/17 о возбуждении дела № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства с существенным нарушением установленных сроков и без учета требований статьи 51.2 Закона «О защите конкуренции», являются незаконными и нарушающими Регламент, в связи с чем Заявитель просит указанный приказ ФАС России от 15.09.2017 № 1234/17 отменить.

В соответствии с пунктом 3.49 Регламента основанием для возбуждения и рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства является:

- поступление из государственных органов, органов местного самоуправления материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- заявление юридического или физического лица, указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства;
- обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- сообщение средства массовой информации, указывающее на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства;
- прекращение действий и непринятие мер, послуживших основанием для выдачи антимонопольным органом предупреждения, в установленный срок;
- результат проверки, при проведении которой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства коммерческими организациями, некоммерческими организациями, федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации,

органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, государственными внебюджетными фондами.

Согласно пункту 3.25 Регламента зарегистрированное заявление, материалы с приложенными к нему документами направляется в структурное подразделение антимонопольного органа, ответственное за рассмотрение заявления, материалов (далее - ответственное структурное подразделение).

В силу пункта 3.26 Регламента руководитель (заместитель руководителя) ответственного структурного подразделения в течение одного рабочего дня назначает ответственного исполнителя в соответствии с должностными обязанностями (далее - исполнитель).

В соответствии с пунктом 3.27 Регламента исполнитель принимает заявление, материалы к рассмотрению и в срок не более пяти рабочих дней с даты регистрации заявления, материалов в антимонопольном органе:

- определяет, относится ли рассмотрение заявления, материалов к компетенции антимонопольного органа;

- проверяет наличие сведений и документов, указанных в [пункте 3.6](#) настоящего Регламента;

- определяет наличие документов, позволяющих установить признаки нарушения антимонопольного законодательства и нормы, которые подлежат применению.

В соответствии с пунктом 2.16 Регламента антимонопольный орган рассматривает заявление или материалы в течение одного месяца со дня их представления.

Согласно пункту 2.18 Регламента в случае недостаточности или отсутствия доказательств, позволяющих антимонопольному органу сделать вывод о наличии или об отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства, антимонопольный орган для сбора и анализа дополнительных доказательств вправе продлить срок рассмотрения заявления или материалов, но не более чем на два месяца.

В соответствии с пунктом 2.19 Регламента о продлении срока рассмотрения заявления или материалов антимонопольный орган уведомляет в письменной форме заявителя.

Согласно пункту 2.20 Регламента общий срок рассмотрения заявления или материалов составляет три месяца и исчисляется со дня их представления в антимонопольный орган.

В силу пункта 3.42 Регламента по результатам рассмотрения заявления, материалов антимонопольный орган принимает одно из следующих решений:

- о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства;

- об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 3.43 Регламента антимонопольный орган принимает

решение об отказе в возбуждении дела в следующих случаях:

- вопросы, указанные в заявлении, материалах, не относятся к компетенции антимонопольного органа;
- признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют;
- по факту, явившемуся основанием для обращения с заявлением, материалами, дело возбуждено ранее;
- по факту, явившемуся основанием для обращения с заявлением, материалами, имеется вступившее в силу решение антимонопольного органа, за исключением случая, если имеется решение антимонопольного органа об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием признаков нарушения антимонопольного законодательства или решение о прекращении рассмотрения дела в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) и заявитель представляет доказательства нарушения антимонопольного законодательства, неизвестные антимонопольному органу на момент принятия такого решения;
- по факту, явившемуся основанием для обращения с заявлением, материалами, истекли сроки давности, предусмотренные [статьей 41.1](#) Закона о защите конкуренции (истечение трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения);
- отсутствие нарушения антимонопольного законодательства в действиях лица, в отношении которого поданы заявление, материалы, установлено вступившим в законную силу решением суда или арбитражного суда;
- устранены признаки нарушения антимонопольного законодательства в результате выполнения предупреждения, выданного в [порядке](#), установленном приказом ФАС России от 14.12.2011 № 874 «Об утверждении Порядка выдачи предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства» (зарегистрирован в Минюсте России 30.12.2011 № 22816).

В соответствии с пунктом 3.46 Регламента решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства принимается при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства, а также в случае непрекращения действий и непринятия мер, послуживших основанием для выдачи антимонопольным органом предупреждения, в установленный срок.

Согласно пункту 3.50 Регламента в случае установления признаков нарушения антимонопольного законодательства управлением ФАС России, отделом территориального органа, у которых на рассмотрении находятся заявление, материалы, указывающие на признаки нарушения антимонопольного законодательства (далее - ответственное структурное подразделение) осуществляет подготовку докладной записки, которая вместе с заявлением, материалами и (или) иными документами, указывающими на факты, свидетельствующие о наличии признаков нарушения антимонопольного

законодательства (далее - докладная записка), направляется на проведение внутриведомственной правовой экспертизы.

В силу пункта 3.64 Регламента при получении заключения о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства ответственное структурное подразделение осуществляет подготовку проекта приказа антимонопольного органа о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 3.65 Регламента указанный в [пункте 3.64](#) настоящего Регламента проект приказа с приложением докладной записки, заключения и иных документов, свидетельствующих о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства, направляется руководителю антимонопольного органа для принятия решения.

Согласно пункту 3.66 Регламента руководитель антимонопольного органа принимает решение, указанное в [пункте 3.42](#) настоящего Регламента, в течение пяти рабочих дней со дня получения докладной записки, заключения и иных документов, свидетельствующих о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства.

В силу пункта 3.68 Регламента в случае принятия решения о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган издает приказ о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Как следует из материалов дела № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства, заявление ООО «Альфа Альянс», указывающее на признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях Заявителя, поступило в ФАС России 13.03.2017.

Из информации, содержащейся в системе делопроизводства ФАС России СЭД «Кодекс», следует, что срок рассмотрения заявления ООО «Альфа Альянс» был продлен на 2 месяца, о чем ООО «Альфа Альянс» было извещено письмом ФАС России от 29.03.2017 № АК/20206/17. Одновременно письмом ФАС России от 29.03.2017 № АК/20218/17 у Заявителя (ООО «Дергрос») была запрошена информация, необходимая для рассмотрения поступившего заявления по существу.

В связи с непоступлением запрошенной информации ФАС России письмом от 13.06.2017 № АК/39472/17 был направлен повторный запрос информации.

После получения запрошенных сведений и по результатам анализа имеющейся в распоряжении ФАС России информации руководителем ФАС России было принято решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства. В связи с принятием указанного решения и в соответствии с пунктом 3.68 Регламента ФАС России был издан приказ от 15.09.2017 № 1234/17 о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства и создании Комиссии по его рассмотрению, подписанный ВРИО руководителя Федеральной антимонопольной службы Петросяном Р.А. При этом пропуск срока рассмотрения

заявления, материалов, указывающих на наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства, не является основанием для принятия решения об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства (пункта 3.43 Регламента).

Таким образом, действия ВРИО руководителя Федеральной антимонопольной службы Петросяна Р.А. по изданию приказа ФАС России от 15.09.2017 № 1234/17 о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства и создании Комиссии по его рассмотрению соответствуют требованиям Регламента.

Вместе с тем, действия ответственного структурного подразделения – Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотревшего заявление ООО «Альфа Альянс» и возбудившего дело о нарушении антимонопольного законодательства с пропуском установленного 3-месячного срока, нарушают требования пункта 2.20 Регламента.

Как следует из жалобы Заявителя, поводом к возбуждению дела № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства явилось поступление в ФАС России 13.03.2017 повторного заявления ООО «Альфа Альянс». Вместе с тем, частью материалов дела № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства являются материалы заявления ООО «Альфа Альянс», поступившие в ФАС России 20.04.2016 (вх. № 54909/16), по результатам рассмотрения которого ФАС России было вынесено решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства (№ АК/53317-ПР/16 от 03.08.2016) в связи с отсутствием признаков нарушения антимонопольного законодательства.

В случае вынесения антимонопольным органом решения об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием признаков нарушения антимонопольного законодательства, антимонопольный орган может вернуться к рассмотрению заявления, материалов в случае, если заявитель представляет доказательства нарушения антимонопольного законодательства, неизвестные антимонопольному органу на момент принятия такого решения (пункт 3.43 Регламента).

В соответствии с пунктом 3.82 Регламента в дело подшиваются документы и материалы, которые имеют непосредственное отношение к данному делу (за исключением докладной записки и заключения) и располагаются в хронологической последовательности их поступления.

Таким образом, Управление контроля рекламы и недобросовестной конкуренции ФАС России при решении вопроса о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства правомерно рассматривало материалы заявления ООО «Альфа Альянс» от 20.04.2016 (вх. № 54909/16) в совокупности с повторным заявлением ООО «Альфа Альянс» от 13.03.2017.

При этом следует отметить, что положения статьи 52.1 Закона «О защите конкуренции» (пункты 3.175 – 3.186 Регламента) относятся только к решению и (или) выданному на его основе предписанию по делу о нарушении антимонопольного законодательства, принятым комиссией антимонопольного органа по результатам

рассмотрения такого дела.

На основании изложенного необходимо сделать вывод о том, что действия Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции ФАС России, связанные с рассмотрением заявления ООО «Альфа Альянс» от 13.03.2017 № 35692/17 и возбуждением дела № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства, а именно: существенное превышение 3-месячного срока рассмотрения, не соответствуют пункту 2.20 Регламента.

Руководствуясь [пунктом 5.25](#) Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации,

РЕШЕНО:

1. Признать действия ВРИО руководителя Федеральной антимонопольной службы Петросяна Рачика Ашотовича, выразившиеся в издании приказа ФАС России от 15.09.2017 № 1234/17 о возбуждении дела № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства и создании Комиссии по его рассмотрению, соответствующими Регламенту.
2. Признать действия Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции ФАС России по рассмотрению заявления ООО «Альфа Альянс» и возбуждению дела № 1-14-142/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства частично несоответствующими Регламенту, а именно: в части нарушения пункта 2.20 Регламента, выразившегося в существенном превышении сроков рассмотрения заявления ООО «Альфа Альянс».
3. Указать начальнику Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции ФАС России на необходимость строгого соблюдения требований Регламента, а также принятия мер по устранению причин и условий, способствующих нарушению Регламента, и по недопущению подобных нарушений впредь.

Руководитель

И.Ю. Артемьев

Настоящее Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд города Москвы

(115191, г. Москва, ул. Б. Тульская, д. 17).

Копия настоящего решения направляется:

1. ООО «Дергрос» по адресу: 119021, г. Москва, ул. Льва Толстого, д. 19/2.