

Решение

по жалобе на действие (бездействие) антимонопольного органа (должностного лица антимонопольного органа)

«18» ноября 2015 г. г. Москва

Руководитель ФАС России И.Ю. Артемьев, рассмотрев жалобу генерального директора АО «Сорбент» <...> на действия (бездействия) сотрудников ФАС России, зарегистрированную за № 118121/15 от 22.10.2015,

УСТАНОВИЛ:

22.10.2015 в ФАС России поступила жалоба генерального директора АО «Сорбент» <...> на действия (бездействия) членов инспекции ФАС России, проводивших 18.09.2015 проверочные мероприятия в отношении АО «Сорбент», на основании приказа ФАС России от 26.08.2015 № 778/15.

Согласно доводам генерального директора АО «Сорбент» <...>, при предъявлении указанного приказа о проведении внеплановой проверки в отношении АО «Сорбент» ему, как руководителю проверяемой организации, не были доведены права и обязанности. Также, по мнению заявителя, в нарушение п. 3.42. Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по проведению проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства РФ, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 340 (далее - Административный регламент), члены инспекции ФАС России не предъявили ему служебных удостоверений и не были ему представлены.

Кроме того, по мнению <...>, при проведении проверочных мероприятий присутствовали сотрудники ФСБ России, которые, в нарушение п. 3.29. Административного регламента, приказом ФАС России от 26.08.2015 № 778/15 не были включены в состав инспекции, а также не были внесены в протокол осмотра территорий, помещений, документов и предметов проверяемого лица как участвующие лица. Указанные факты, по мнению заявителя, являются нарушением ч. 4 ст. 25.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Из доводов <...> следует, что в нарушение п. 3.28. Административного регламента при проведении внеплановой выездной проверки антимонопольный орган не уведомил саморегулируемые организации, членом которых является АО «Сорбент».

Из жалобы также следует, что приказом о проведении внеплановой проверки не установлен период времени, за который необходимо проверить деятельность АО «Сорбент», что привело к копированию документов и информации за период деятельности предприятия, когда предмет данной проверки не существовал в правовом поле Российской Федерации.

Согласно доводам, указанным в жалобе, в предъявленном приказе о проведении проверки не перечислены предполагаемые нарушения проверяемого лица, которые, по мнению заявителя, должны быть поименованы в качестве оснований проведения проверки.

Также в ходе проверочных мероприятий членами инспекции постоянно оказывалось психологическое давление.

В своей жалобе заявитель указывает, что при копировании информации с компьютеров предприятия были допущены нарушения, содержащее электронные носители, на которые осуществлялось копирование, не было представлено перед началом копирования, а также не были представлены результаты копирования. Кроме того, члены инспекции использовали флэш-накопители, предварительно не показав их содержимое, самостоятельно подключали их к компьютерам. Некоторые из осмотренных компьютеров не принадлежали проверяемому лицу – АО «Сорбент».

В кабинете сотрудника АО «Сорбент» <...> членами инспекции была обнаружена и сделана копия «протокола видеоконференции», о происхождении которого <...> якобы ничего не известно.

По мнению заявителя, все действия по копированию документов, содержащихся на бумажных и электронных носителях, производились в отсутствие понятых и представителей проверяемого лица. Скопированные документы подшивались и приобщались к протоколу осмотра без составления описи к протоколу.

В жалобе также указано, что некоторые члены инспекции ФАС России: <...> а также двое понятых: <...> и <...>, участвовавшие в проведении осмотра территорий, помещений и предметов АО «Сорбент», в течение всего времени проведения осмотра помещений общества не присутствовали. Так, указанные члены инспекции и понятые в период с 11 час. 10 мин. до 12 час. 00 мин. участвовали в проведении осмотра помещений ООО «СИЗ-Центр Внедрение».

В ходе рассмотрения настоящей жалобы установлено, что в соответствии с п. 11 ч. 1 ст. 23, ст. 24, 25, 25.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в отношении АО «Сорбент», на основании приказа ФАС России от 26.08.2015 № 778/15, проводится внеплановая выездная проверка. Предметом настоящей проверки является соблюдение АО «Сорбент» требований антимонопольного законодательства (ст. 11, ст. 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с п. 3.43. Административного регламента в ходе проводимой проверки 18.09.2015 инспекцией ФАС России был осуществлен осмотр территорий, помещений, документов и предметов АО «Сорбент», расположенных по адресу: г. Пермь, ул. Гальперина, д. 6.

Перед началом осмотра, в соответствии с п. 1.6. Административного регламента приказ о проведении проверки был доведен до сведения генерального директора АО «Сорбент» <...> и ему вручена копия данного приказа, о чем им была сделана соответствующая отметка. В настоящем приказе от 26.08.2015 № 778/15 о проведении выездной внеплановой проверки в отношении АО «Сорбент», поименованы все члены инспекции, участвующие в контрольных мероприятиях, с

указанием их служебных удостоверений. Также удостоверения членов инспекции были предъявлены генеральному директору АО «Сорбент» <...> до начала проверочных мероприятий, разъяснены его права и обязанности, о чем имеется соответствующая отметка в протоколе осмотра.

В соответствии с требованиями п. 3.24. Административного регламента в приказе о проведении внеплановой выездной проверки в отношении АО «Сорбент» были указаны члены инспекции ФАС России, осуществляющие настоящую проверку, при этом иные специалисты, эксперты, представители экспертных организаций, органов прокуратуры, правоохранительных и иных контролирующих органов к участию в проверке не привлекались и участие в проверочных мероприятиях не принимали. Сотрудники ФСБ России, находившиеся в помещениях АО «Сорбент» в период проведения проверочных мероприятий, действовали на основании собственных полномочий, участия в проверке, проводимой ФАС России, не принимали. В этой связи какие-либо отметки в протоколе, составленном по результатам осмотра территорий и помещений АО «Сорбент», об участии привлеченных к проверке сотрудников правоохранительных органов не вносились.

В ходе проведения проверки, согласно представленных проверяемым лицом (АО «Сорбент») сведениям, инспекцией ФАС России было установлено, что предприятие является членом СРО НП «Проектирование дорог и инфраструктуры», СРО НП «Строительные ресурсы» и СРО «Ассоциация разработчиков, изготовителей и поставщиков средств индивидуальной защиты», которые, в соответствии с п. 3.28. Административного регламента, были уведомлены о проведении настоящей проверки письмами от 28.10.2015 № МО/59528/15, № МО/59529/15 и письмом от 23.10.2015 № МО/58609/15 соответственно.

При этом, согласно п. 14 ст. 25.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», предварительное уведомление проверяемого лица о начале проведения внеплановой проверки в случае проверки соблюдения требования статей 11 и 16 настоящего закона не допускается.

Довод заявителя о том, что приказом о проведении проверки в отношении АО «Сорбент» не установлен период времени, за который необходимо было проверить деятельность предприятия и предоставить документы с целью избежания получения у проверяемого лица копий документов за тот период, который не относится к предмету проверки, также является необоснованным. Приказ от 26.08.2015 № 778/15 о проведении внеплановой проверки содержит все сведения, указанные в ч. 7 ст. 25.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Требования к указанию периода деятельности проверяемого лица, подлежащем проверке, антимонопольным законодательством, а также Административным регламентом не предусмотрено. Кроме того, при проведении контрольных мероприятий в отношении АО «Сорбент», на основании ст. 25.3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», п. 3.35. Административного регламента, п. 8 Приказа ФАС России от 26.08.2015 № 778/15 с документов и компьютеров сотрудников АО «Сорбент» была скопирована информация, относящаяся к предмету проверки.

Кроме того, п. 4 указанного приказа № 778/15 о проведении внеплановой выездной проверки, в соответствии с требованиями п. 3.24. Административного регламента, установлено, что основанием для проведения настоящей проверки является информация о наличии признаков нарушения антимонопольного

законодательства, содержащаяся в служебной записке Контрольно-инспекционного управления в сфере ГОЗ от 25.08.2015 № 30-9773-С/15, в целях выявления которой проводится внеплановая проверка. Административный регламент, а также Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», иные нормативно-правовые акты, не содержат требование о необходимости указания в приказе о проведении проверки подозрений в отношении проверяемого лица.

В ходе рассмотрения настоящей жалобы также не нашли свое подтверждение доводы относительно оказания давления со стороны членов инспекции ФАС России на сотрудников и представителей проверяемого лица, а также о допущенных в ходе осмотра и копирования информации и документов, содержащихся на бумажных и электронных носителях. Осмотр территорий, помещений, документов и предметов АО «Сорбент», в том числе, содержащихся на электронных носителях, а также их копирование проводилось в соответствии с требованиями п. 3.44. Административного регламента, в присутствии представителей проверяемого лица, а также понятых, сведения о которых содержатся в протоколе осмотра. Перед началом проверочных мероприятий, а также в ходе проведения осмотра понятым и представителю проверяемого лица неоднократно разъяснялись их права и обязанности. Копирование документов и информации осуществлялось на электронные носители, содержимое которых, перед началом копирования, было предъявлено для ознакомления понятым, представителям проверяемого лица, а также сотрудникам АО «Сорбент», компьютеры которых осматривались. В присутствии указанных лиц осуществлялось дальнейшее копирование информации с компьютеров проверяемого лица.

После копирования интересующей информации, электронные носители были предъявлены для ознакомления всем участвующим лицам, их серийные номера внесены в протокол осмотра, который был составлен членами инспекции ФАС России по результатам проведенного мероприятия, с которым также были ознакомлены все участвующие лица. Электронные носители, по окончании осмотра и копирования информации на них, упакованы в конверты, клапана которых скреплены подписями понятых, представителей проверяемого лица, членами инспекции. Перечень полученных в ходе осмотра копий документов также был поименован в протоколе осмотра и они приобщены к протоколу в качестве приложений. Указанные приложения также предъявлены участвующим лицам для ознакомления, которые скрепили их своими подписями. Копия протокола осмотра вручена представителю проверяемого лица — генеральному директору АО «Сорбент» <...>, о чем имеется соответствующая отметка.

Изучением материалов проверок, проводимых в отношении АО «Сорбент» и ООО «СИЗ-Центр Внедрение», установлено следующее.

18.09.2015 инспекцией ФАС России в составе <...>, на основании приказа ФАС России от 26.08.2015 № 780/15, проведен осмотр помещений, документов и предметов ООО «СИЗ-Центр Внедрение», расположенных по адресу: г. Пермь, ул. Кировоградская, д. 12. Данное мероприятие проводилось в период с 11 час. 10 мин. до 12 час. 00 мин., о чем указано в протоколе осмотра. В ходе осмотра присутствовали понятые <...>

После окончания осмотра и оформления его результатов члены указанной

инспекции, совместно с привлеченными понятыми, проследовали к месту проведения контрольных мероприятий в отношении АО «Сорбент». Учитывая, что указанные сотрудники ФАС России включены в состав инспекции, сформированной приказом ФАС России от 26.08.2015 № 778/15 о проведении внеплановой выездной проверки в отношении АО «Сорбент», с целью оказания практической помощи при проведении проверочных мероприятий, приступили к проведению осмотра территорий, помещений, предметов и документов указанного общества.

Таким образом, доводы, изложенные в жалобе генерального директора АО «Сорбент» <...>, не нашли своего объективного подтверждения.

Руководствуясь п. 5.25. Административного регламента ФАС России по исполнению государственной функции по проведению проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства РФ, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 340,

РЕШИЛ:

Признать действия членов инспекции ФАС России, сформированной на основании приказа ФАС России от 26.08.2015 № 778/15, соответствующими Административному регламенту ФАС России по исполнению государственной функции по проведению проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства РФ, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 340, и отказать в удовлетворении жалобы.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, установленном ст. 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Копия настоящего решения направлена в АО «Сорбент» по адресу: г. Пермь, ул. Гальперина, д. 6.