

03.06.2008

№ИА/13440

Руководителям территориальных органов ФАС России

О направлении информации

По результатам анализа пояснительных записок к ведомственной отчетности ТО ФАС России по итогам работы за 2007 год по статьям 15-18 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон о конкуренции), обращаю Ваше внимание на следующее:

1. Проекты актов органов власти по вопросам предоставления льгот и преимуществ отдельным хозяйствующим субъектам (кроме проектов актов органов власти по предоставлению государственной или муниципальной помощи) не подлежат согласованию с антимонопольным органом, т.к. в Законе о конкуренции, в отличие от части 2 статьи 7 Закона РСФСР от 22.03.1991 №948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" такая обязанность со стороны органов власти отсутствует, а в числе полномочий антимонопольного органа, установленных статьей 23 Закона о конкуренции, отсутствует полномочие по согласованию таких проектов.

Соответственно работа с проектами нормативных правовых актов органов власти не подлежит отражению в ведомственной отчетности.

2. В соответствии с подпунктом а) пункта 3 части 1 статьи 23 Закона о конкуренции антимонопольный орган уполномочен выдавать предписания органам власти об отмене или изменении актов, нарушающих антимонопольное законодательство. При этом, антимонопольный орган не должен указывать в предписании о прекращении нарушения редакцию нормы права, подлежащей изменению, по сути, подменяя деятельность законодательных (представительных) органов власти.

3. По статье 15, статьям 17 и 18 (в части действий органов власти), статьям 19 и 20 Закона о конкуренции антимонопольный орган вправе привлечь в качестве ответчика по делу только орган власти, акты, действия (бездействие) которого имеют признаки нарушения Закона о конкуренции.

В связи с этим, в предписании, выдаваемом органу власти, не может содержаться требование о расторжении договоров (контрактов), поскольку в отсутствие в договоре прямого указания на возможность его одностороннего расторжения и при наличии возражений второй стороны по договору предписание антимонопольного органа не может быть выполнено даже при желании соответствующего органа власти.

4. Губернаторы, Президенты, главы администраций (возможно иное наименование таких лиц в соответствии с Конституциями (Уставами) субъектов Российской Федерации, уставами муниципальных образований) вправе издавать нормативные и ненормативные правовые акты, затрагивающие права и законные интересы хозяйствующих субъектов.

Однако, указанные лица являются соответственно высшими должностными лицами субъектов Российской Федерации или муниципальных образований и в тех случаях, когда в соответствии с Конституциями (уставами) субъектов Российской Федерации и уставами муниципальных образований они не являются органами государственной власти субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления, антимонопольный орган не вправе проводить проверки и возбуждать дела по признакам нарушения Закона о конкуренции непосредственно в отношении указанных лиц.

В целях осуществления контроля за соблюдением Закона о конкуренции антимонопольный орган вправе проводить проверки и возбуждать дела в отношении органов, которые возглавляют указанные лица.

Нормативные и ненормативные правовые акты, издаваемые такими лицами могут быть также напрямую оспорены антимонопольным органом в суде в порядке, установленном главами 23 или 24 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

С учетом изложенного, практику, подобную вышеперечисленной, предлагаю прекратить.

И.Ю. Артемьев