

РЕШЕНИЕ

по жалобе на действия (бездействие) Свердловского УФАС России

02 декабря 2015 года

г. Москва

Руководителем ФАС России И.Ю. Артемьевым рассмотрена в порядке раздела V Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по проведению проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 340 (далее - Регламент), жалоба ЗАО «Тандер» (далее также – Заявитель), поступившая в ФАС России 07.10.2015 (рег. № 110025-ЭП/15), на действия (бездействие) Свердловского УФАС России (далее – Жалоба) и

УСТАНОВЛЕНО:

Заявитель в Жалобе указывает на неправомерные действия Свердловского УФАС России, выразившиеся в нарушении положений Регламента при проведении внеплановой выездной проверки в отношении ЗАО «Тандер», а именно пунктов 3.7, 3.28, 3.41, 3.53, 3.54, 3.75, 3.76, 3.81 Регламента.

1. Пункт 3.7 Регламента закрепляет перечень оснований для проведения антимонопольным органом внеплановой проверки.

Согласно пункту 3.24 Регламента приказ руководителя антимонопольного органа о проведении проверки должен содержать, в том числе, сведения о правовых основаниях ее проведения.

По мнению Заявителя, отсутствие в приказе о проведении проверки информации об основаниях ее проведения является нарушением 3.24 Регламента.

Необходимо отметить, что совокупное толкование пунктов 3.7 и 3.24 Регламента не позволяет прийти к выводу о тождестве понятий «основания проведения проверки» и «правовые основания проведения проверки».

Основания проведения проверки в смысле пункта 3.7 Регламента представляют собой фактические обстоятельства, с наступлением которых связано появление соответствующей обязанности антимонопольного органа.

Указание на правовые основания проведения проверки в смысле пункта 3.24 Регламента подразумевает ссылку на конкретные нормы права, предоставляющие антимонопольному органу право на проведение проверки.

Из представленных Заявителем материалов следует, что пункт 6 приказа Свердловского УФАС России от 28.04.2015 № 172 «О проведении внеплановой

документарно-выездной проверки ЗАО «Тандер» содержит ссылку, в частности, на пункт 11 части 1 статьи 23, статьи 24-256 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), пункт 5.3 Положения о территориальном органе ФАС России, утвержденного приказом ФАС России от 26.01.2011 № 30 (действовал на момент проведения проверки).

Таким образом, нарушения территориальным органом пункта 3.24 Регламента не установлено. При этом Регламент не содержит обязанности антимонопольного органа по раскрытию информации об основаниях проведения проверки, предусмотренных пунктом 3.7 Регламента.

2. Заявитель в Жалобе указывает на нарушение пункта 3.41 Регламента, который не позволяет антимонопольному органу одновременно проводить документальную и выездную проверки.

В соответствии с пунктом 3.9 Регламента проверки проводятся в форме документальной и (или) выездной проверок. Из буквального толкования положений названного пункта следует, что при соблюдении определенных условий антимонопольный орган вправе проводить как документальную, так и выездную проверки. Однако вывод территориального органа о возможности совмещения обоих видов проверок в рамках одного мероприятия (документарно-выездная проверка) является ошибочным, поскольку каждый из видов проверки представляет собой самостоятельную процедуру, оформляемую приказом руководителя антимонопольного органа о проведении проверки.

Вместе с тем, следует отметить, что антимонопольный орган не обязан учитывать факт проведения документальной внеплановой проверки при проведении выездной внеплановой проверки в отношении того же самого субъекта.

3. Заявитель в Жалобе указывает на нарушение пунктов 3.53, 3.54 Регламента, что выразилось в не направлении мотивированного требования о предоставлении документов и информации.

Из представленных Заявителем материалов следует, что мотивированное требование территориального органа о предоставлении документов и информации направлялось письмом от 28.04.2015 № 529 вместе с приказом от 28.04.2015 № 172.

Таким образом, нарушений Свердловским УФАС России пунктов 3.53, 3.54 регламента не установлено.

4. По вопросу пропуска территориальным органом срока вручения акта проверки необходимо отметить, что согласно пункту 3.81 Регламента акт проверки вручается уполномоченному представителю проверяемого лица не позднее последнего дня срока проведения проверки.

В результате изучения представленных Свердловским УФАС России материалов установлено, что внеплановая выездная проверка ЗАО «Тандер» проводилась с 30.04.2015 по 29.05.2015. Таким образом, последним днем для вручения акта проверки являлось 29.05.2014.

Вместе с тем, акт № 4 по результатам внеплановой проверки ЗАО «Тандер» направлен Заявителю письмом Свердловского УФАС России от 16.09.2015 № 12260.

При указанных обстоятельствах ФАС России приходит к выводу о нарушении территориальным органом пункта 3.81 Регламента. При этом довод Свердловского УФАС России о том, что часть 1 статьи 256 Закона о защите конкуренции не определяет конкретного срока направления акта по результатам проверки, в данном случае не может быть принят во внимание, поскольку Заявителем в досудебном порядке обжалуются действия территориального органа в рамках Регламента.

5. Заявитель в Жалобе указывает на нарушение Свердловским УФАС России требований к составу инспекции при проведении проверки.

Согласно пункту 3.28 Регламента при проведении структурными подразделениями внеплановых проверок соблюдения требований, предусмотренных [статьей 11](#) Закона о защите конкуренции, в состав инспекции, проводящей проверку, включается государственный гражданский служащий (служащие) Управления по борьбе с картелями ФАС России.

Следует отметить, что структурными подразделениями ФАС России являются управления по основным видам деятельности, возглавляемые начальниками (пункт 1.6 Регламента Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 09.04.2007 № 105). Территориальный орган ФАС России не является структурным подразделением ФАС России.

Таким образом, требования пункта 3.28 Регламента в рассматриваемом случае неприменимы.

6. По мнению Заявителя акт проверки является необъективным и необоснованным.

В соответствии с пунктом 4 Положения ФАС России осуществляет свою деятельность непосредственно и через свои территориальные органы, деятельность которых регулируется Положением о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденным приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 (далее – Положение). В соответствии с пунктом 1 Положения последний осуществляет, в том числе, функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства.

Право территориального органа на осуществление проверок соблюдения антимонопольного законодательства коммерческим организациям закреплено в пункте 7.3 Положения.

ФАС России не обладает полномочиями по пересмотру и отмене решений и иных процессуальных актов, принятых его территориальными органами, а также переоценке доказательств, на которых принятие таких актов основано. Такие решения и акты являются предметом судебного обжалования.

На основании изложенного, руководствуясь пунктами 5.1, 5.2, 5.11, 5.18, 5.24, 5.25 Регламента:

РЕШЕНО:

1. Признать действия Свердловского УФАС России не соответствующими пункту 3.81 Регламента, что выразилось в нарушении срока вручения акта проверки.

- - Указать Свердловскому УФАС России на необходимость строгого соблюдения Регламента, а также на принятие мер по устранению причин и условий, способствующих нарушению Регламента, и по недопущению подобных нарушений впредь.
 - В остальной части в удовлетворении требований Заявителя отказать.

Настоящее Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд города Москвы (115225, г. Москва, ул. Б. Тульская, д. 17).