

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть объявлена 11.09.2015

Полный текст решения изготовлен 17.09.2015

г. Чита

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: руководитель Забайкальского УФАС России;

Члены Комиссии:

заместитель руководителя Забайкальского УФАС России;

ведущий специалист – эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Забайкальского УФАС России;

ведущий специалист – эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Забайкальского УФАС России,

рассмотрев дело № 36 по признакам нарушения части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», содержащихся в действиях Министерства финансов Забайкальского края,

при участии представителей Министерства финансов Забайкальского края – заместителя министра финансов Забайкальского края, ведущего консультанта отдела правового обеспечения и государственной службы Министерства финансов Забайкальского края.

Адвокат Адвокатского кабинета № 76 Палаты адвокатов Забайкальского края на заседание комиссии не явилась, о дате, времени и месте рассмотрения дела уведомлена надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Забайкальского УФАС России для рассмотрения поступили материалы Прокуратуры Забайкальского края от 24.07.2015 № 7/1-29-2015 (вх. от 27.07.2015 № 4576) о наделении Министерством финансов Забайкальского края хозяйствующего субъекта – адвоката Адвокатского кабинета № 76 Палаты адвокатов Забайкальского края, правами органа исполнительной власти Забайкальского края в нарушение Закона о защите конкуренции.

Министерство финансов Забайкальского края обратилось в Арбитражный суд Забайкальского края с заявлением о признании незаконным и отмене постановления Территориального управления Федеральной службы финансово-бюджетного надзора в Забайкальском крае № ТУ ФС 75-29/15.14 от 01.06.2015 – дело № А 78-8118/2015.

16.07.2015, 24.07.2015, 14.08.2015 в судебных заседаниях Арбитражного суда Забайкальского края по делу № А 78-8118/2015 интересы Министерства финансов Забайкальского края по доверенности представляла адвокат Ю.С. Адвокатского кабинета № 76 Палаты адвокатов Забайкальского края регистрационный номер <...> /345 (удостоверение № 291 выдано 30 марта 2010 года Управлением министерства юстиции РФ по Забайкальскому краю).

Представители Министерства финансов Забайкальского края на заседании Комиссии пояснили следующее.

В соответствии с частью 3 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» запрещается совмещение функций органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации и функций хозяйствующих субъектов, а также наделение хозяйствующих субъектов функциями и правами данных органов, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора.

В силу статьи 4 Закона «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Согласно Федерального закона от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию. Адвокатская деятельность не является предпринимательской.

Следовательно, адвокат Ж. не является хозяйствующим субъектом, нормы Закона «О защите конкуренции» не могут быть применены к рассматриваемым правоотношениям.

Адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам, оказывая юридическую помощь, адвокат участвует в качестве представителя доверителя в производстве по делам об административных правонарушениях.

В силу статьи 2 Федерального закона от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» представителями организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления в гражданском и административном судопроизводстве, судопроизводстве по делам об административных правонарушениях могут выступать только адвокаты, за исключением случаев, когда эти функции выполняют работники, состоящие в штате указанных организаций, органов государственной власти и органов местного самоуправления, если иное не установлено федеральным законом.

Следовательно, защищать интересы органов государственной власти по делам об административных правонарушениях могут только адвокаты и штатные работники органов государственной власти.

Таким образом, привлечение для защиты интересов Министерства финансов Забайкальского края в судебных органах именно адвоката осуществлено Министерством финансов Забайкальского края в силу норм действующего законодательства, нарушений допущено не было.

Согласно доверенности, выданной Министерством финансов Забайкальского края, адвокат Ж. уполномочена на совершение определенных действий в ходе разбирательства дела в судебных инстанциях. Адвокату Ж. не передано право на осуществление какого-либо полномочия Министерства финансов Забайкальского края, как органа государственной власти, закрепленного в Положении о Министерстве финансов Забайкальского края, утвержденном постановлением Правительства Забайкальского края от

25 февраля 2014 года №93.

На основании изложенного, Министерство финансов Забайкальского края считает, что Министерством финансов Забайкальского края часть 3 статьи 15 Закона «О защите конкуренции» не нарушалась.

Заслушав участвующих в деле лиц, изучив и оценив представленные сторонами документы и пояснения, Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующим выводам.

В соответствии с Положением об отделе судебной и административной работы Министерства финансов Забайкальского края, утв. Министром финансов Забайкальского края от 31.12.2014 (далее Положение), отдел судебной и административной работы Министерства финансов Забайкальского края является структурным подразделением Министерства финансов Забайкальского края. Согласно части 5 Положения отдел осуществляет по вопросам нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов Губернатора Забайкальского края, Правительства Забайкальского края, Министерства защиты прав и законных интересов Министерства в судебных органах и других органах при рассмотрении дел, связанных с гражданско-правовыми спорами, и другими правовыми вопросами в пределах полномочий Министерства путем подачи исковых заявлений в судебные органы, участия в делах, рассматриваемых судебными органами, в качестве истца, ответчика и третьего лица.

Соответственно Министерство финансов Забайкальского края обладает правом осуществлять защиту по вопросам нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов Министерства в судебных органах в пределах полномочий Министерства.

Согласно статье 1 Закона об адвокатуре адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в [порядке](#), установленном настоящим Федеральным законом, физическим и юридическим лицам (далее - доверители) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

В соответствии со [статьей 29](#) Закона об адвокатуре адвокатская палата является негосударственной некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве адвокатов одного субъекта Российской Федерации, создается, в том числе, в целях обеспечения оказания квалифицированной юридической помощи, ее доступности для населения на всей территории данного субъекта Российской Федерации, организации юридической помощи, оказываемой гражданам Российской Федерации бесплатно. Решения органов адвокатской палаты, принятые в пределах их компетенции, обязательны для всех членов адвокатской палаты.

Согласно [пунктам 1 и 6 статьи 31](#) Закона об адвокатуре совет адвокатской палаты является коллегиальным исполнительным органом адвокатской палаты. Решения совета принимаются простым большинством голосов членов совета, участвующих в его заседании, и являются обязательными для всех членов адвокатской палаты.

Под хозяйствующим субъектом в соответствии с [пунктом 5 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В силу [статей 12 и 13](#) Закона об адвокатуре квалификационная комиссия принимает решение о присвоении либо об отказе в присвоении претенденту статуса адвоката. Решение квалификационной комиссии о присвоении претенденту статуса адвоката вступает в силу со дня принятия претендентом присяги адвоката. Со дня принятия присяги претендент получает статус адвоката и становится членом адвокатской палаты.

Из [пунктов 1 и 3 статьи 15](#) Закона об адвокатуре следует, что о присвоении претенденту статуса адвоката квалификационная комиссия в семидневный срок со дня принятия соответствующего решения уведомляет территориальный орган юстиции, который в месячный срок со дня получения уведомления вносит сведения об адвокате в региональный реестр и выдает адвокату соответствующее удостоверение. Удостоверение является единственным документом, подтверждающим статус адвоката.

Исходя из изложенного, следует, что внесение сведений в реестр адвокатов субъекта Российской Федерации и выдача адвокатского удостоверения отвечает содержанию государственной регистрации физического лица, осуществляющего профессиональную деятельность, приносящую доход, как хозяйствующего субъекта в целях применения Закона о защите конкуренции.

Согласно Общероссийскому [классификатору](#) видов экономической деятельности, принятому и введенному в действие приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 22.11.2007 N 329-ст, который предназначен для классификации и кодирования видов экономической деятельности и информации о них к деятельности в области права относится в том числе: представление интересов одной стороны против другой стороны в судах или других судебных органах; консультирование и представительство в гражданских делах, консультирование и представительство в уголовных делах, консультирование и представительство в связи с трудовыми спорами; предоставление рекомендаций и консультаций по общим вопросам, подготовку юридических документов.

В соответствии с [главой 23](#) "Налог на доходы физических лиц" Налогового кодекса Российской Федерации с доходов адвокатов исчисляется, удерживается и уплачивается названный налог.

Таким образом, юридические услуги, оказываемые адвокатами и называемые помощью в [Закоме](#) об адвокатуре, отвечают понятию профессиональной деятельности, приносящей доход в целях применения [Закона](#) о защите конкуренции. (Определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 26 сентября 2013 г. N ВАС-9122/13"О передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации").

Соответственно адвокат Ж. Адвокатского кабинета № 76 Палаты адвокатов Забайкальского края регистрационный номер <...> /345 (удостоверение № 291 выдано 30 марта 2010 года Управлением министерства юстиции РФ по Забайкальскому краю), в силу части 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции является хозяйствующим субъектом.

Согласно части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» *запрещается* совмещение функций федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, иных органов власти, органов местного самоуправления и функций хозяйствующих субъектов, за исключением случаев, установленных федеральными законами, указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации, а также *наделяние хозяйствующих субъектов функциями и правами указанных органов*, в том числе функциями и правами органов государственного контроля и надзора, если иное не установлено [Федеральным законом](#) от 1 декабря 2007 года №317-ФЗ «О Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» и [Федеральным законом](#) от 30 октября 2007 года №238-ФЗ №О Государственной корпорации по строительству олимпийских объектов и развитию города Сочи как горноклиматического курорта».

Таким образом, адвокат Адвокатского кабинета № 76 Палаты адвокатов Забайкальского края регистрационный номер <...> /345 на основании доверенности, подписанной министром финансов Забайкальского края, необоснованно наделена правами представлять и защищать интересы Министерства финансов Забайкальского края в судах Российской Федерации, в том числе в арбитражных, федеральных судах общей юрисдикции и у мировых судей, включая суды апелляционной и кассационной (надзорной) инстанций.

На основании вышеизложенного, в действиях Министерства финансов Забайкальского края установлено нарушение части 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции, в части наделения Министерством финансов Забайкальского края хозяйствующего субъекта – адвоката Адвокатского кабинета № 76 Палаты адвокатов Забайкальского края регистрационный номер <...> /345, **правом** органа исполнительной власти Забайкальского края – Министерства финансов Забайкальского края, по представлению и защите интересов Министерства финансов Забайкальского края в судебных органах по вопросам, отнесенным к его полномочиям.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 45, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Министерство финансов Забайкальского края признать нарушившим часть 3 статьи 15 Закона о защите конкуренции в части наделения Министерством финансов Забайкальского края хозяйствующего субъекта – адвоката Адвокатского кабинета № 76 Палаты адвокатов Забайкальского края регистрационный номер <...> /345, **правом** органа исполнительной власти Забайкальского края – Министерства финансов Забайкальского края, по представлению и защите интересов Министерства финансов Забайкальского края в судебных органах по вопросам, отнесенным к его полномочиям.
2. Выдать предписание об устранении нарушений антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела должностному лицу Забайкальского УФС России для привлечения виновных лиц к административной ответственности.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 13

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства

Резолютивная часть объявлена 11.09.2015.

Полный текст предписания изготовлен 16.09.2015

г. Чита

Комиссия Забайкальского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: руководитель Забайкальского УФАС России;

Члены Комиссии:

заместитель руководителя Забайкальского УФАС России;

ведущий специалист – эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Забайкальского УФАС России;

ведущий специалист – эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Забайкальского УФАС России,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 16 сентября 2015 года (резолютивная часть решения объявлена 11.09.2015) по делу № 36 о нарушении Министерством финансов Забайкальского края части 3 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Министерству финансов Забайкальского края отменить доверенность от 10.07.2015 Министерства финансов Забайкальского

края, которой уполномочивает адвоката. Адвокатского кабинета № 76 Палаты адвокатов Забайкальского края регистрационный номер <...> /345 (удостоверение № 291 выдано 30 марта 2010 года Управлением министерства юстиции РФ по Забайкальскому краю) представлять интересы Министерства финансов Забайкальского края, осуществлять защиту его интересов в судах Российской Федерации.

2. Доказательства исполнения предписания представить в Забайкальское УФАС России **в срок до 28 сентября 2015 года.**

-

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

В соответствии со статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение и предписание антимонопольного органа.