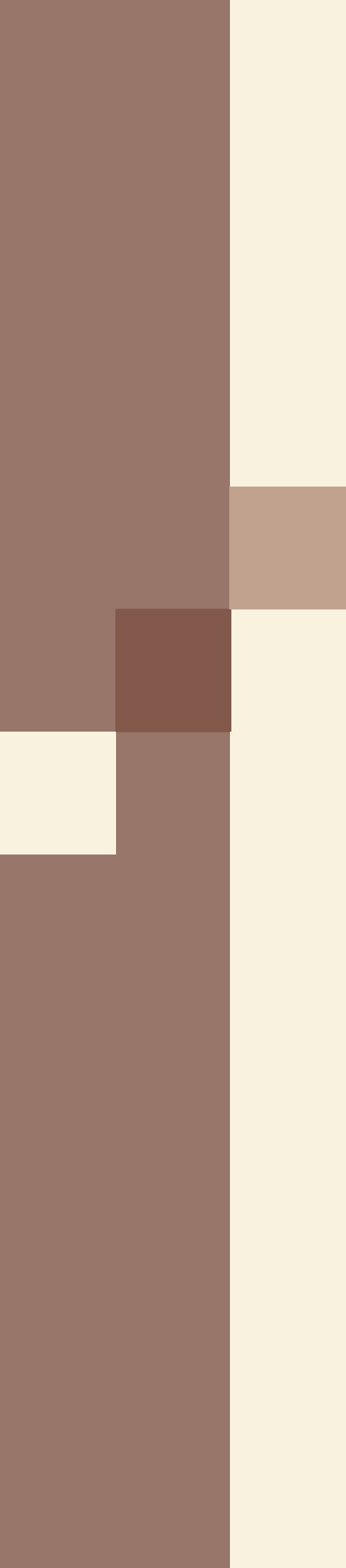


ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРОВЕДЕНИИ ПРОВЕРОК
АНТИМОНОПОЛЬНЫМ ОРГАНОМ



A decorative vertical bar on the left side of the page, composed of several squares in different shades of brown and beige. The squares are of varying sizes and are arranged in a way that creates a stepped, architectural look. The colors range from a dark, rich brown to a light, warm beige.

А·Л·Р·У·Д 25 ЛЕТ
ЮРИДИЧЕСКАЯ ФИРМА 1991

СОДЕРЖАНИЕ

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ	4
ВИДЫ ПОВЕРОК	4
МАСШТАБ ПРОВЕДЕНИЯ ПРОВЕРОК	5
ПОЛНОМОЧИЯ СОТРУДНИКОВ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ОРГАНА ПРИ ПРОВЕДЕНИИ ПРОВЕРОК	7
ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ КАСАТЕЛЬНО ПРОВЕДЕНИЯ ПРОВЕРОК	7
ПЛАНОВАЯ ПРОВЕРКА	8
ВНЕПЛАНОВАЯ ПРОВЕРКА	10
ТРИ ЗОЛОТЫХ ПРАВИЛА НА СЛУЧАЙ ВНЕЗАПНОЙ ПРОВЕРКИ	12
АЛГОРИТМ ДЕЙСТВИЙ В ПЕРВЫЕ ЧАСЫ ПРОВЕРКИ	13
СУДЕБНАЯ И АДМИНИСТРАТИВНАЯ ПРАКТИКА	14
УСЛУГИ, ОКАЗЫВАЕМЫЕ АПРУД, В ОБЛАСТИ ПРОВЕДЕНИЯ ПРОВЕРОК И КОМПЛАЕНСА	18
НАШ ОПЫТ	19
НАША КОМАНДА	20

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

- Федеральный закон № 135 «О защите конкуренции» от 26 июля 2006 г. (**Закон о защите конкуренции**)
- Федеральный закон № 294 «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» от 26 декабря 2008 г.
- Приказ ФАС России № 340 «Об утверждении административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по проведению проверок соблюдения требований антимонопольного законодательства» от 25 мая 2012 г. (**Регламент**)

ВИДЫ ПРОВЕРОК

Характер контрольных мероприятий:
плановые и внеплановые

Место проведения и характер сбора данных: *документарные и выездные*

ПРОВЕРКИ ФАС РОССИИ



МАСШТАБ ПРОВЕРКИ

С практической точки зрения, ФАС России может запросить любую информацию и документы, если такой запрос является мотивированным.

Эта точка зрения подтверждается судебной практикой. Согласно Постановлению Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 8039/12 от 27 ноября 2012 г. запросы ФАС России являются мотивированными, если эти запросы содержат указание на процессуальный повод истребования информации (например, ссылку на конкретное дело) и нормативно-правовое основание (статья 25 Закона о защите конкуренции).



ПОЛНОМОЧИЯ СОТРУДНИКОВ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ОРГАНА ПРИ ПРОВЕДЕНИИ ПРОВЕРОК

Сотрудники ФАС России имеют следующие права при проведении проверок:

- получать **по мотивированному требованию** в установленный срок документы, объяснения в письменной или устной форме, информацию, в том числе составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, а также информацию, составляющую государственную тайну, при наличии у соответствующего члена инспекции оформленного надлежащим образом допуска к сведениям соответствующей степени секретности, включая служебную переписку в электронном виде, необходимых антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями
- право на беспрепятственный доступ на территорию и (или) в помещение, здание проверяемого лица (за исключением жилища проверяемого лица) **при предъявлении ими служебных удостоверений и приказа руководителя антимонопольного органа о проведении проверки**
- право на беспрепятственное осуществление осмотра территорий, зданий и помещений, занимаемых проверяемым лицом (за исключением жилища проверяемого лица), предметов, документов и информации (сведений), содержащихся на любых ее носителях (в необходимых случаях при осуществлении осмотра **производятся фото- и киносъемка, видеозапись, снимаются копии с документов**)

“Предприниматель не должен жить в постоянном ожидании, что к нему нагрянут с очередной проверкой. Не должен бояться, что любые его действия можно будет легко подвести под какую-то статью или под штраф.

— Владимир Путин, Президент РФ, 2015 г.

ОБЯЗАННОСТИ СОТРУДНИКОВ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ОРГАНА ПРИ ПРОВЕДЕНИИ ПРОВЕРОК

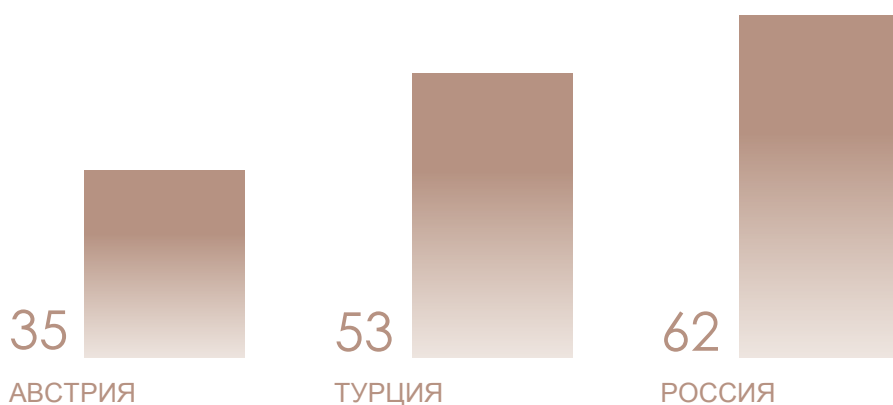
Сотрудники ФАС России обязаны при проведении проверок:

- соблюдать законодательство Российской Федерации, права и законные интересы проверяемого лица
- проводить проверку **на основании приказа** руководителя антимонопольного органа
- проводить проверку **только во время исполнения служебных обязанностей**, выездную проверку только при предъявлении служебных удостоверений, копии приказа (распоряжения) руководителя (заместителя руководителя) антимонопольного органа
- не препятствовать руководителю, иному должностному лицу проверяемого лица или уполномоченному представителю проверяемого лица присутствовать при проведении проверки и давать разъяснения по вопросам, относящимся к предмету проверки
- знакомить руководителя, иного должностного лица проверяемого лица или уполномоченного представителя проверяемого лица с результатами проверки
- учитывать при определении мер, принимаемых по фактам выявленных нарушений, соответствие указанных мер тяжести нарушений, их потенциальной опасности для жизни, здоровья людей, для животных, растений, окружающей среды, безопасности государства, для возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, а также не допускать необоснованное ограничение прав и законных интересов физических лиц, в том числе индивидуальных предпринимателей, юридических лиц
- предоставлять руководителю, иному должностному лицу проверяемого лица или уполномоченному представителю проверяемого лица, присутствующим при проведении проверки, информацию и документы, относящиеся к предмету проверки
- доказывать обоснованность своих действий при их обжаловании юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в порядке, установленном законодательством Российской Федерации
- соблюдать установленные сроки проведения проверки
- не требовать от юридического лица, индивидуального предпринимателя документы и иные сведения, представление которых не предусмотрено законодательством Российской Федерации
- перед началом проведения выездной проверки по просьбе руководителя, иного должностного лица проверяемого лица, уполномоченного представителя проверяемого лица ознакомить их с положениями административного регламента, в соответствии с которым проводится проверка
- осуществлять запись о проведенной проверке в журнале учета проверок
- не разглашать информацию, составляющую государственную, коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну, полученную антимонопольным органом, за исключением случаев, установленных законодательством Российской Федерации
- исполнять государственную функцию в соответствии с Регламентом

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ КАСАТЕЛЬНО ПРОВЕДЕНИЯ ПРОВЕРОК

- Проведение необходимых действий должно осуществляться при постоянном присутствии 2-х независимых понятных
- Проверка завершается составлением акта проверки в двух экземплярах на русском языке и подписывается всеми членами инспекции. В акте проверки не допускаются помарки, и иные исправления. Полный список требований, которым должен отвечать акт, приведен в Регламенте
- Копии переданных документов могут быть предоставлены на основании соответствующего акта приема-передачи по требованию проверяемого лица
- В отношении произведенных действий составляются протоколы, в которые могут вноситься письменные замечания
- Согласно Регламенту по общему правилу проверка не может длиться более 30 дней, однако в случае, если ФАС России необходимо дополнительное время, срок проверки может быть продлен, но только на основании соответствующего приказа руководителя ФАС России и не более чем на 2 месяца
- Акт проверки должен быть вручен проверяемому лицу не позднее последнего дня проведения проверки и в течение следующих 15 дней с даты его получения проверяемое лицо может направить письменные возражения на акт, которые затем приобщаются к нему

КОЛИЧЕСТВО ВНЕПЛАНОВЫХ ПРОВЕРОК ПО СТ.11 ЗАКОНА О ЗАЩИТЕ КОНКУРЕНЦИИ В 2013 Г.



“В следующем году запускается специальный реестр, где будет перечень организаций, проверок и обоснование их необходимости, — это позволит отсеять немотивированные или, еще хуже, заказные визиты проверяющих органов. Надо отказаться от принципа тотального, бесконечного контроля

— Владимир Путин, Президент РФ, 2014 г.

ПЛАНОВАЯ ПРОВЕРКА

Основания для проведения проверки:

- прошло 3 года со момента создания или государственной регистрации юридического лица
- прошло 3 года со дня проведения последней плановой проверки

Проводится только в отношении тех лиц, которые включены в соответствующий сводный план проверок, который находится в открытом доступе:

<http://fas.gov.ru/about/plans/>

или

<http://plan.genproc.gov.ru/plan2016/>

Субъект должен быть уведомлен о проведении в отношении него проверки не менее чем за 3 рабочих дня путем направления ему копии приказа о проведении проверки.



1 раз
в три года
**не чаще*

ПОВЕДЕНИЕ ПЛАНОВЫХ ПРОВЕРОК АНТИМОНОПОЛЬНЫМ ОРГАНОМ

“ Совет

Если Вы обнаружили, что Ваша компания включена в сводный план проверок или Вы получили уведомление о проведении плановой проверки, рекомендуется подготовиться к ней, получив необходимую квалифицированную юридическую консультацию.

“ Совет

Не оказывайте препятствия сотрудникам ФАС России при проведении проверки, оказывайте техническое содействие.

Основания:

Проводятся по прошествии 3 лет с момента:

1. Создания или государственной регистрации компании
2. Дня проведения последней плановой проверки.

Приказ руководителя ФАС России о проведении проверки

Уведомление о проведении плановой проверки (не менее чем за **3 рабочих дня**)

Проведение проверки включает в себя следующие мероприятия:

1. Проведение осмотра территории, зданий, сооружений
2. Получение документов и информации по требованию

Продление сроков проведения проверки

Нет

Да

Приказ о продлении сроков и проведение дополнительных мероприятий проверки (**не более чем на 2 месяца**)

Акт по результатам проведения проверки

Вручается не позднее последнего дня проверки

В течение 15 дней с даты получения, проверяемое лицо может направить возражения на акт, после чего зам. руководителя ФАС России принимает соответствующее решение



Плановые проверки проводятся в отношении лиц, включенных в сводный план проверок.

Сводный план проверок доступен по адресу: <http://fas.gov.ru/about/list-of-plans/plans.html?id=1632> или <http://plan.genproc.gov.ru/plan2016/>



Уведомление осуществляется путем направления копии приказа о проведении проверки.

Срок проверки: не более 1 месяца



По результатам проведения мероприятий составляются протоколы.

Лица вправе включать в протокол свои замечания.

Возможно составление акта приема-передачи переданных копий документов при истребовании документов по требованию проверяемого.

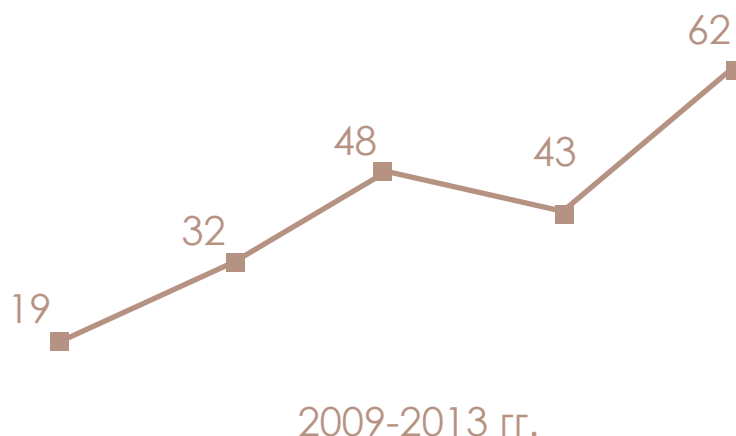
ВНЕПЛАНОВАЯ ПРОВЕРКА

Проводится при наличии соответствующих правовых оснований, закрепленных в Законе о защите конкуренции или Регламенте, к которым в частности относятся:

- обнаружение ФАС России признаков нарушения антимонопольного законодательства
- материалы, поступившие из правоохранительных или иных государственных органов
- заявления физических и юридических лиц, СМИ
- поручение Президента или Правительства РФ
- истечение срока исполнения предписания, выданного по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства

Уведомление о проведении проверки должно производиться не менее чем за 24 часа до ее фактического проведения за исключением случаев, когда проверка проводится в отношении возможного нарушения ст. 11 и ст. 16 Закона о защите конкуренции (антиконкурентные соглашения хозяйствующих субъектов и государственных органов соответственно).

ДИНАМИКА ВНЕПЛАНОВЫХ ПРОВЕРОК ПО СТ.11 ЗАКОНА О ЗАЩИТЕ КОНКУРЕНЦИИ



“Сегодня стало обычной практикой проведение «рейдов на рассвете»... Это внезапные проверки с использованием процедур осмотра, копирования электронных носителей информации, получения письменных объяснений. И если по действующему законодательству хозяйствующего субъекта можно проверять при соблюдении огромного количества процедур и согласований, то для «рейдов на рассвете» сделано исключение - мы выезжаем на проверку внезапно, никого не предупреждая.

— Андрей Цариковский, Заместитель руководителя ФАС России, 2011 г.

ПОВЕДЕНИЕ ВНЕПЛАНОВЫХ ПРОВЕРОК АНТИМОНОПОЛЬНЫМ ОРГАНОМ (РЕЙДЫ НА РАССВЕТЕ)

“ Совет

Для наиболее успешного прохождения компаниями проверок рекомендуем предпринять следующие действия:

1. Разработать внутренние документы о порядке действий при проведении проверки
2. Провести ролевых семинаров, воссоздающих обстановку внезапной проверки распространены на Западе *mock-raids*)
3. Провести тренинги и семинары для сотрудников компании

“ Совет

Не стоит оказывать сопротивление сотрудникам ФАС России при проведении проверки.

Возможно привлечение к административной ответственности.

Основания:

1. Обнаружение ФАС России признаков нарушения антимонопольного законодательства
2. Материалы полученные от других органов
3. Заявления физических и юридических лиц, СМИ
4. Поручение Президента или Правительства РФ
5. Истечение срока исполнения предписания

Приказ руководителя ФАС России о проведении проверки

Уведомление о проведении внеплановой проверки (не менее чем за 24 часа), за исключением случаев проведения проверки на основании ст. 11, 16 Закона о защите конкуренции (антиконкурентные соглашения хозяйствующих субъектов и государственных органов)

Проведение проверки включает в себя следующие мероприятия:

1. Проведение осмотра территории, зданий, сооружений
2. Получение документов и информации по требованию

Продление сроков проведения проверки

Нет

Да

Приказ о продлении сроков и проведение дополнительных мероприятий проверки (**не более чем на 2 месяца**)

Акт по результатам проведения проверки

Вручается не позднее последнего дня проверки.

В течение 15 дней с даты получения, проверяемое лицо может направить возражения на акт, после чего зам. руководителя ФАС России принимает соответствующее решение.



Проверки, проведенные на основании анонимных заявлений, могут быть признаны незаконными.



Необходимо тщательно изучить положения приказа (основания, цель, предмет проверки и т.д.) и полномочий проверяющих.

! Данные о сотрудниках в их удостоверениях должны совпадать с уполномоченными на проведение проверки, информация о которых указана в приказе.

Срок проверки: не более 1 месяца (с даты начала, указанной в приказе)



Составление протоколов по результатам проведенных мероприятий (лица вправе включать в протокол свои замечания). Составление акта приема-передачи переданных копий документов при истребовании документов по требованию проверяемого.

ТРИ ЗОЛОТЫХ ПРАВИЛА НА СЛУЧАЙ ВНЕЗАПНОЙ ПРОВЕРКИ

1. Сохраняйте спокойствие: у Вас всегда есть достаточно времени для того, чтобы обдумать свои ответы.

Проконсультируйтесь с юристами, если считаете, что ответы на вопросы инспекции могут повлечь негативные последствия для Вас лично и Вашей компании.

Обязательно оказывайте инспекторам техническое содействие в проведении проверки.

2. Тщательно изучайте документы инспекции.

В приказе о проведении проверки могут быть технические ошибки.

Изучайте документы специалистов и понятых: среди них могут оказаться заинтересованные лица, а результаты мероприятий, проведенных с их участием, подлежат обжалованию.

3. Документируйте проверку: ведите видео- и аудиозапись.

Протоколируйте все действия участников инспекции, записывайте вопросы и ответы на них.

Определите перечень предоставленной информации и документов. Данными материалами, подтверждающими нарушение ваших прав, вы сможете оперировать при обжаловании действий инспекции.

“

Замучили проверки и всякого рода наезды по коммерческим наводкам. Вообще надо, чтобы и наши правоохранительные органы, и органы власти перестали кошмарить бизнес.

— Дмитрий Медведев, Председатель
Правительства РФ, 2008 г.

АЛГОРИТМ ДЕЙСТВИЙ В ПЕРВЫЕ ЧАСЫ ПРОВЕРКИ

1. Не позволяйте участникам инспекции проникать в помещения, пока они не вручат генеральному директору копию приказа о ее проведении и не предъявят свои удостоверения. Подготовьте несколько копий приказа: информация о составе инспекции должна быть всегда под рукой у сотрудников компании.
2. Назначьте уполномоченного представителя компании, с которым участники инспекции должны контактировать по любым вопросам проверки (п. 3.34 Регламента). Вручите инспекции копию приказа о назначении такого лица.
3. Это позволит контролировать объем и характер информации, предоставляемой проверяющим лицам. Желательно закрепить за каждым участником инспекции лицо, которое будет фиксировать все его действия.
4. Оцените собственные возможности, исходя из опыта участия в выездных проверках правоохранительных органов, взаимодействия с антимонопольным органом, знаний антимонопольного законодательства, а также имеющихся ресурсов.
5. Если необходима помощь внешних консультантов, срочно свяжитесь с ними и направьте копию приказа о проведении проверки.
6. Оперативно проинформируйте о проводимом контрольном мероприятии представителей компании, участие которых может быть необходимо во время проверки (руководителей департаментов, юристов, системных администраторов, представителей департамента по связям с общественностью, секретариат) и проинструктируйте их о том, что взаимодействие с участниками инспекции по существенным вопросам необходимо вести через уполномоченного представителя компании.
7. Уполномоченному лицу следует проинформировать всех работников о проверке посредством электронной почты. При этом необходимо указать, что: компания стала объектом проверки; не следует по собственной инициативе предоставлять инспекторам какую-либо информацию и давать показания, а также пытаться скрыть или уничтожить какие-либо документы; недопустимо обсуждать расследование в общении с третьими лицами.
8. Далее, следите за ходом проверки и оказывайте техническое содействие инспекции, следуя «золотым правилам».



Это типовый алгоритм, который можно модифицировать в соответствии с конкретной ситуацией. Однако в любом случае целесообразно придерживаться указанных рекомендаций.

“Наконец, стали реальностью «рейды на рассвете». Благодаря им только письменных картельных соглашений было обнаружено более десятка. В некоторых отраслях мы их находим едва ли не на всех проверяемых предприятиях. Одно из них действует с 2000 года. У нас есть и признательные показания по значительному количеству компаний, прослушки телефонных разговоров.

— Игорь Артемьев, Руководитель ФАС России, 2011 г.

- **Решение Центрального районного суда г. Воронежа по делу № 2-229/12 от 24 января 2012 г.**

24 января 2012 г.

Краткое описание: антимонопольный орган обязан предпринять необходимые действия в случае обращения граждан по электронной почте, даже в случае отсутствия полной информации о заявителе и его контактных данных, так как форма электронного письма предоставляет возможность связаться с отправителем.

Как следует из материалов дела, 28 сентября 2011 г. заявителем Беспаловым В.И. в адрес Воронежского УФАС посредством электронной почты с адреса электронной почты *vl.drakula@gmail.ru* на адрес электронной почты *to36@fas.gov.ru* было направлено обращение, в котором во вложенном файле «Запрос_в_ФАС.doc» содержалась просьба провести проверку экономической концентрации на рынке детского питания и представить информацию об уровне экономической концентрации на данном рынке для подготовки аналитического отчета, что подтверждается скриншотом Интернет-страницы, где размещена электронная почта заявителя.

Факт получения данного обращения 29 сентября 2011 г. представитель госоргана в судебном заседании не оспаривала, однако ссылалась на то, что в обращении отсутствовали адреса электронной почты и почтовый адрес отправителя, что препятствовало направлению ответа заявителю.

Из распечатки с Интернет-страницы электронной почты следует, в сопроводительном письме к обращению содержались контактные данные заявителя, в частности, его мобильный телефон, а также 2 адреса его электронной почты: *vl.drakula@gmail.ru* и *bespalov.vi@gmail.ru*

Согласно ст. 12 Федерального закона от 2 мая 2006 г. № 59-ФЗ письменное обращение, поступившее в государственный орган, орган местного самоуправления или должностному лицу в соответствии с их компетенцией, рассматривается в течение 30 дней со дня регистрации письменного обращения.

В исключительных случаях, а также в случаях направления запроса, предусмотренного ч. 2 ст. 10 указанного Федерального закона, руководитель государственного органа или органа местного самоуправления, должностное лицо либо уполномоченное на то лицо вправе продлить срок рассмотрения обращения не более чем на 30 дней, уведомив о продлении срока его рассмотрения гражданина, направившего обращение.

В силу приведенных норм права подача заинтересованным лицом заявления порождает обязанность уполномоченного органа рассмотреть вопрос по существу и направить ответ на обращение.

Как следует из объяснений представителя госоргана, ответ на заявление Беспалова В.И. на дату судебного заседания не отправлен.

Согласно п. 1 ст. 11 Федерального закона от 2 мая 2006 г. № 59-ФЗ в случае, если в письменном обращении не указаны фамилия гражданина, направившего обращение, и почтовый адрес, по которому должен быть направлен ответ, ответ на обращение не дается.

Из буквального толкования данной нормы следует, что отказ в даче ответа на обращение полученного посредством электронной почты не предполагается.

Соответственно, требование Беспалова В.И. о признании незаконным бездействия Воронежского УФАС по принятию ответа на обращение от 28 сентября 2011 г. подлежит удовлетворению.

Возражения представителя госоргана в части того, что обращение Беспалова В.И. не содержало необходимой информации о нарушении антимонопольного законодательства, что препятствовало производству проверки, судом не принимается во внимание, поскольку применительно к положениям Федерального закона от 2 мая 2006 г. № 59-ФЗ данное обстоятельство не могло являться основанием для отказа в направлении ответа заявителю по существу обращения с разъяснением соответствующих положений действующего законодательства.

<https://rospravosudie.com/court-centralnyj-rajonnyj-sud-g-voronezha-voronezhskaya-oblast-s/act-104534617/>

- **Постановление Арбитражного суда Московского округа по делу № А40-161484/12 от 30 апреля 2015 г.**

30 апреля 2015 г.

Краткое описание: Внеплановая проверка, проведенная ФАС России на основании поступивших в антимонопольный орган анонимных писем, является незаконной.

Арбитражный суд Московского округа постановил, что заявление о признании незаконными действий антимонопольного органа по проведению внеплановых проверок юридических лиц на основании электронных писем удовлетворено правомерно, поскольку электронные письма не содержали признаков нарушения антимонопольного законодательства на рынке оптовых поставок жидкой каустической соды, в них отсутствовали достоверные и достаточные сведения о направивших эти сообщения лицах.

В Арбитражный суд г. Москвы обратились ОАО «Галополимер» и ООО «Галополимер Кирово-Чепецк» с заявлением о признании незаконными действий ФАС России по проведению внеплановых проверок, проведенных на основании электронных писем, в результате которых антимонопольным органом были получены документы, использованные в качестве доказательств участия ОАО «Галополимер» и ООО «Галополимер Кирово-Чепецк» в картельном сговоре на рынке жидкой каустической соды в период 2005 - 2011 гг.

Анонимные письма были направлены с одного IP-адреса и несуществующих почтовых ящиков. При этом почтовые ящики были созданы в один и тот же день с интервалом в несколько минут и за несколько минут до отправки писем.

Компании выиграли процесс в трех инстанциях. Суды постановили, что системное толкование ст. 23, п. 2 ч. 4 ст. 25.1 Закона о защите конкуренции, ч. 1 и 3 ст. 7 Закона от 2 мая 2006 г. № 59-ФЗ, п. 3.4. Регламента, п. п. 1, 10, 11 и 11.1 ст. 2, п. 2 ст. 10 Закона об информации позволяет сделать вывод о том, что основанием для проведения внеплановой проверки является поступление в антимонопольный орган обращений и заявлений граждан в

форме электронного документа, которые указывают на признаки нарушения антимонопольного законодательства и включают в себя достоверные сведения о ее обладателе или об ином лице, распространяющем информацию, в форме и в объеме, которые достаточны для идентификации такого лица.

Вместе с тем арбитражными судами было установлено, что оспариваемые проверки были проведены ФАС России с нарушением указанных норм, поскольку электронные сообщения, послужившие основанием для проведения внеплановых проверок, не содержали полных и достоверных сведений об отправителях данных сообщений, которые необходимы в силу вышеуказанных норм для их идентификации. Арбитражным судом также было установлено, что в электронных письмах отсутствуют сведения, указывающих на признаки нарушения антимонопольного законодательства на рынке оптовых поставок жидкой каустической соды.

С учетом изложенного, арбитражный суд пришел к выводу о том, что у антимонопольного органа в силу ст. 23, п. 2 ч. 4 ст. 25.1 Закона о защите конкуренции, ч. 1 и 3 ст. 7 Закона от 2 мая 2006 г. № 59-ФЗ, п. 3.4. Регламента, п. п. 1, 10, 11 и 11.1 ст. 2, п. 2 ст. 10 Закона об информации отсутствовали основания для проведения оспариваемых внеплановых проверок, в связи с чем данные проверки являются незаконными.

https://kad.arbitr.ru/PdfDocument/5519b274-39d3-453d-8dbe-d9b8c28cb996/A40-161484-2012_20150120_Postanovlenie%20apelljacji.pdf

https://kad.arbitr.ru/PdfDocument/6c60f40c-fde9-47a4-99b3-2b185ddb62f4/A40-161484-2012_20150430_Reshenija%20i%20postanovlenija.pdf

<http://www.vedomosti.ru/economics/articles/2015/05/13/fas-ne-smozhet-provodit-proverki-po-anonimkam>

- **Определение Верховного Суда РФ № 305-КГ14-1951 по делу № А40-47885/2013 от 24 октября 2014 г.**

24 октября 2014 г.

Краткое описание: Внеплановая проверка, проведенная при отсутствии возбужденного дела о нарушении антимонопольного законодательства, является законной.

В передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ было отказано, поскольку суд пришел к правильному выводу о том, что проверка может проводиться до возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Антимонопольный орган на основании приказа ФАС России провел проверку ЗАО «АРГУС-СПЕКТР» на предмет соблюдения им требований Закона о защите конкуренции при осуществлении своей деятельности.

По результатам проведенной антимонопольным органом проверки составлен акт. Не согласившись с действиями должностных лиц антимонопольного органа по проведению проверки, с вынесенным по результатам проверки актом, общество обратилось в арбитражный суд с требованием о признании Приказа руководителя Федеральной антимонопольной службы «О проведении внеплановой выездной проверки» недействительным; действий должностных лиц ФАС России при проведении внеплановой выездной проверки незаконными.

Отказывая в удовлетворении заявленных обществом требований, суды, проверив оспариваемый приказ, признали его соответствующим требованиям Закона о защите конкуренции, принятым уполномоченным на то органом в пределах предоставленной ему компетенции.

Довод Общества о том, что проверка могла быть проведена только в рамках возбужденного дела о нарушении антимонопольного законодательства,

признан судами несостоятельным со ссылкой на положения подпункта 5 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции. Названной нормой Закона о защите конкуренции предусмотрено, что основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства является в том числе результат проверки, при проведении которой выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Ссылки Общества на то, что проведение проверки вне рамок возбужденного дела влечет нарушение прав проверяемого лица, в том числе на ознакомление с материалами, послужившими основанием к проведению проверки, а также создает неопределенность в объемах таких проверок, не принимаются. Доводы стороны об указанных нарушениях могут быть заявлены при рассмотрении конкретного дела и оцениваются судом исходя из обстоятельств этого дела.

https://kad.arbitr.ru/PdfDocument/d70f00e8-c90c-4ebd-9eeb-b1d9984917bc/A40-47885-2013_20141024_Opredelenie.pdf

- **Определение ВАС РФ № 3304/14 по делу № А40-49279/2013 от 2 апреля 2014 г.**

2 апреля 2014 г.

Краткое описание: Приказ ФАС России о проведении проверки не может быть предметом самостоятельного судебного обжалования, поскольку не влечет каких-либо негативных последствий для лица, которому он выдан. Нарушение либо отсутствие нарушения антимонопольного законодательства устанавливается непосредственно в ходе рассмотрения дела, по итогам которого антимонопольный орган принимает соответствующее решение.

В передаче дела в Президиум ВАС РФ дела о признании недействительным приказа о проведении внеплановой выездной проверки отказано, поскольку суд сделал правильный вывод о том, что оспариваемый приказ не устанавливает факт нарушения антимонопольного законодательства, не предопределяет конкретного нарушителя, не влечет каких-либо негативных последствий, в связи с чем не может быть предметом самостоятельного судебного обжалования.

Московская Городская нотариальная палата обратилась в арбитражный суд с требованием о признании недействительным приказа ФАС России о проведении в отношении нее выездной внеплановой проверки.

Основанием для проведения проверки стало заявление гражданина об установлении нотариусами Московской Городской нотариальной палаты единых цен на услуги правового и технического характера, оказание которых не является нотариальным действием, и, соответственно, может рассматриваться как предпринимательская деятельность. Следовательно, рынок данных услуг должен регулироваться как любой другой товарный рынок, включая запреты на заключение антиконкурентных соглашений.

В своем заявлении Московская Городская нотариальная палата указала, что в соответствии со ст. 25-1 Закона о защите конкуренции, некоммерческие организации подлежат проверке исключительно в части соблюдения ими положений ст. ст. 10, 11, 11.1, 14-17.1, 19-21 указанного Закона, и только при осуществлении ими

предпринимательской деятельности или координации экономической деятельности других хозяйствующих субъектов. Поскольку деятельность Московской Городской нотариальной палаты не является предпринимательской, а нотариусы не являются хозяйствующими субъектами, то и у антимонопольного органа не было полномочий для издания приказа о проведении внеплановой проверки.

Суды первой и второй инстанции согласились с позицией Московской Городской нотариальной палаты. 6 февраля 2014 г. Федеральный Арбитражный суд Московского округа отменил решения нижестоящих судов и прекратил производство по делу. Прекращая производство по делу, суд кассационной инстанции указал, что в приказе ФАС России о проведении внеплановой выездной проверки не устанавливается факт нарушения нотариальной палатой антимонопольного законодательства и не предопределяется конкретный нарушитель, антимонопольным органом не выносятся обязательные для исполнения предписания.

Издавая приказ, антимонопольный орган в предусмотренном законом порядке оформляет проведение проверки соблюдения антимонопольного законодательства.

Указанный приказ не влечет каких-либо негативных последствий для лица, которому он выдан. Нарушение либо отсутствие нарушения антимонопольного законодательства устанавливается непосредственно в ходе рассмотрения дела, по итогам которого антимонопольный орган принимает соответствующее решение.

При таких обстоятельствах оспариваемый приказ антимонопольного органа не может быть предметом самостоятельного судебного обжалования.

2 апреля 2014 г. ВАС РФ определением № 3304/14 отказал в передаче в Президиум ВАС РФ жалобы Московской Городской нотариальной палаты по рассматриваемому делу.

https://kad.arbitr.ru/PdfDocument/ba18f1e9-5a66-4691-80ba-2b13f144c465/A40-49279-2013_20140402_Opredelenie.pdf

УСЛУГИ, ОКАЗЫВАЕМЫЕ АЛРУД В ОБЛАСТИ ПРОВЕДЕНИЯ ПРОВЕРОК И КОМПЛАЕНСА

- **Антимонопольный аудит деятельности компании**

Аудит может проводиться как комплексно (полный антимонопольный аудит компании), так и в отношении соблюдения отдельных норм антимонопольного законодательства. В частности, в целях профилактики внезапных проверок можно оценивать соответствие деятельности компании положениям ст. 11 Закона о защите конкуренции. Антимонопольный аудит позволяет выявить наиболее уязвимые направления деятельности компании и определить процедуры, необходимые для устранения имеющихся рисков.

- **Сопровождение при проведении проверки**

Профилактические мероприятия могут занимать продолжительное время (до нескольких месяцев). Однако, если проверка уже началась, сотрудники АЛРУД могут оказать квалифицированную помощь при сопровождении проверки и эффективно отстоять права проверяемых субъектов.

- **Тематические семинары для ключевых сотрудников компаний**

В рамках тематических семинаров освещаются основные требования антимонопольного регулирования, а также процедурные вопросы взаимодействия с антимонопольным органом. В результате сотрудники компании могут более уверенно ориентироваться в требованиях действующего законодательства, отстаивать свои права и законные интересы.

- **Разработка типовых форм, приказов и инструкции (плана действий) на случай проведения проверки**

Инструкция структурирует взаимодействие должностных лиц и подразделений компании в случае проверки. Если сотрудники действуют согласно четкому плану и имеют представление о проводимой процедуре, вероятность совершения ими ошибок снижается, а осведомленность о возможностях защиты собственных прав и интересов в ходе проверки увеличивается. Другие типовые формы (например, приказ о назначении уполномоченного представителя проверяемого субъекта в ходе проверки) позволяют существенно сэкономить время.

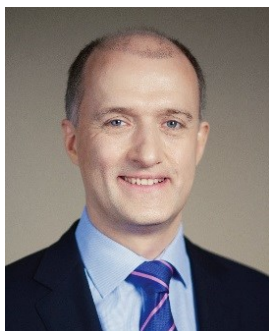
- **Ролевые семинары, воссоздающие обстановку внезапной проверки («mock raids»)**

Сотрудники юридической фирмы в роли инспекторов антимонопольного органа проводят внезапную проверку, о которой большинство работников компании не осведомлено. Такое мероприятие позволяет, с одной стороны, психологически подготовиться к возможным действиям настоящей инспекции, а с другой – проверить эффективность взаимодействия различных подразделений внутри компании.

НАШ ОПЫТ

- Представляли интересы российской телекоммуникационной компании **ВымпелКом** в ходе проведения проверок в связи с расследованием картеля на рынке iPhone – первое крупное дело, связанное с расследованием картелей после вступления поправок в антимонопольное законодательство (так называемый «Третий антимонопольный пакет») в силу
- Представляли интересы одного из крупнейших мировых производителей морепродуктов **Pacific Andes** в ходе расследования картеля в рыбной отрасли, разработали успешную стратегию защиты, в результате следования которой Клиент не был признан виновным и не был привлечен к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства
- Консультировали **Unilever Rus` LLC** в процессе административного производства против L`Oreal по вопросам нарушения законодательства о рекламе на российском телевидении
- Представляли интересы крупного производителя смартфонов и планшетов на базе операционной системы **Android** в процессе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства компанией Google на рынке предустановленных магазинов приложений в операционной системе Android
- Представляли интересы **Maersk Line**, мирового лидера на рынке контейнерных перевозок, в связи с нарушением антимонопольного законодательства на рынке морских и океанских контейнерных перевозок, консультировали по вопросам взаимодействия с антимонопольным органом
- Представленные интересы ведущего производителя строительных материалов в рамках внезапной проверки ФАС России, добившись признания изъятой коммерческой информации в качестве конфиденциальной и прекращения расследования без возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства (в связи с отсутствием состава правонарушения)
- Представляли интересы крупной машиностроительной компании (Франция) в связи с нарушением правил согласования сделок с экономической концентрацией
- Представляли интересы **NYK Line** в связи с нарушением антимонопольного законодательства на рынке морских и океанских контейнерных перевозок. В результате Клиент не был признан ответственным за нарушение антимонопольного законодательства
- Представляли интересы компании **Ontex**, ведущего мирового поставщика средств личной гигиены одноразового использования для детей, женщин и взрослых, в связи с запросами ФАС России касательно соблюдения антимонопольного законодательства российской дочерней компании Ontex
- Провели ряд внутренних расследований для крупного зарубежного производителя электронных и автоматизированных систем в отношении возможных нарушений антимонопольного законодательства его сотрудниками в российском офисе и осуществили оценку риска проведения расследования со стороны ФАС России, консультировали Клиента по вопросам минимизации выявленных рисков

НАША КОМАНДА



Василий Рудомино
Старший Партнер,
Руководитель практики

Отмечен рейтингами Chambers Europe, Chambers Global, Legal 500, Best Lawyers, Who's Who Legal.

vrudomino@alrud.com



Герман Захаров
Партнер

Отмечен рейтингом Chambers Europe. До прихода в АЛРУД несколько лет являлся ведущим специалистом ФАС России.

gzakharov@alrud.com

КОНТАКТЫ

Адрес: ул. Скаковая, д. 17, стр. 2, этаж 6, Москва, Россия, 125040

Телефон: +74952349692, +74959261648

Факс: +7 495 956 37 18

Сайт: www.alrud.com