



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Забайкальскому краю**

ул. Лермонтова, 14, а/я 803, г. Чита,
Забайкальский край, 672000
тел. (3022) 35-18-41, факс (3022) 32-12-31
e-mail: to75 @fas.gov.ru

29.01.2014 № 04-22- 240

На № _____ от _____

Заявитель:

ЗАО «Энергострой-Инвест»
672000, г.Чита, ул. Анохина, д.112

Ответчик:

Правительство Забайкальского края
672021, г. Чита, ул. Чайковского, 8

Заинтересованное лицо:

**Государственная служба занятости
населения Забайкальского края**
672002, г.Чита, ул.Профсоюзная, д.18

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть объявлена 28.01.2014
Полный текст решения изготовлен 29.01.2014

г. Чита

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

Председатель Комиссии: Минашкин Е.Н., руководитель управления;

Члены Комиссии:

Горбунова А.В., заместитель руководителя Забайкальского УФАС России;

Терпугова Ю.А., ведущий специалист – эксперт отдела контроля размещения госзаказа и антимонопольного контроля органов власти;

Борисова Е.В., специалист – эксперт отдела контроля размещения госзаказа и антимонопольного контроля органов власти,

рассмотрев в заседаниях 20.12.2013 и 28.01.2014 **дело № 35** по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», содержащихся в действиях Правительства Забайкальского края.

при участии представителей Правительства Забайкальского края Ивановой Н.А. (доверенность от 17.12.2013) и Лепшиной Е.А. (доверенность от 05.03.2013), представителей ЗАО «Энергострой-Инвест» - директора Чугуевского В.И. и Макаровой Н.В. (доверенность от 19.12.2013 б/н),

при рассмотрении дела также присутствовала представитель Министерства труда и социальной защиты Забайкальского края Трушина И.Н. (доверенность от 16.12.2013 б/н),

Представители Государственной службы занятости населения Забайкальского края на заседание Комиссии не явились, о времени и месте рассмотрения дела уведомлены надлежащим образом.

УСТАНОВИЛА:

В адрес Забайкальского УФАС России поступила жалоба ЗАО «Энергострой-Инвест» на действия Межведомственной комиссии Забайкальского края по вопросам привлечения и использования иностранных работников.

В соответствии с жалобой, Межведомственная комиссия Забайкальского края по вопросам привлечения и использования иностранных работников, отказывая в предоставлении ЗАО «Энергострой-Инвест» квоты на иностранных граждан в 2014 году, ставит Общество в неравное положение с остальными строительными организациями Забайкальского края, которым предоставили определенную часть из запрашиваемой квоты.

Пунктом 8 части 2 статьи 44 Закона Забайкальского края от 11.02.2009 г. №125-33К «Устав Забайкальского края» Правительство Забайкальского края осуществляет иные полномочия, установленные федеральными законами, настоящим Уставом и законами края, а также соглашениями с федеральными органами исполнительной власти, предусмотренными статьей 78 Конституции Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 22.12.2006 №783 «О порядке определения исполнительными органами государственной власти потребности в привлечении иностранных работников и формирования квот на осуществление иностранными гражданами трудовой деятельности в Российской Федерации» (далее – Постановление Правительства РФ) утверждены Правила определения исполнительными органами государственной власти потребности в привлечении иностранных работников и формирования квот на осуществление иностранными гражданами трудовой деятельности в Российской Федерации (далее – Правила).

Пунктом 15 Правил установлено, что согласование потребности в привлечении иностранных работников и предложений по объемам квот осуществляется в субъектах Российской Федерации межведомственными комиссиями по вопросам привлечения и использования иностранных работников (далее - межведомственные комиссии), образованными заинтересованными органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, территориальными органами Федеральной миграционной службы, государственными инспекциями труда, трехсторонними комиссиями по регулированию социально-трудовых отношений субъектов Российской Федерации.

Состав межведомственных комиссий утверждается высшими должностными лицами субъектов Российской Федерации (руководителями высших исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации).

Распоряжением Губернатора Забайкальского края от 07.11.2008 №834-р «Об образовании Межведомственной комиссии Забайкальского края по вопросам привлечения и использования иностранных работников» образована Межведомственная комиссия Забайкальского края по вопросам привлечения и использования иностранных работников (далее – Межведомственная комиссия) и утверждено Положение о Межведомственной комиссии.

Межведомственная комиссия в соответствии с Положением является координационным органом, образованным в целях согласования потребности в привлечении иностранных работников и предложений по объемам квот на осуществление иностранными гражданами трудовой деятельности в Забайкальском крае.

Пунктом 7 Положения о Межведомственной комиссии установлено, что межведомственная комиссия принимает решения об уменьшении объемов привлечения иностранных работников, предусматриваемых работодателями, и отклонении их заявок полностью или частично по основаниям, установленным Постановлением Правительства РФ от 22.12.2006 №783.

Пунктом 18 Правил установлено, что по решению межведомственных комиссий объемы привлечения иностранных работников, предусматриваемые работодателями, могут

быть уменьшены, а их заявки отклонены полностью или частично по следующим основаниям:

а) наличие возможности удовлетворения потребности в рабочей силе за счет региональных трудовых ресурсов, в том числе путем подготовки или переподготовки безработных граждан, привлечения рабочей силы из других субъектов Российской Федерации;

б) наличие у работодателя, предусматривающего привлечение иностранных работников, неустраненных нарушений порядка привлечения и использования иностранных работников, допущенных при выполнении квот в предыдущем и текущем годах;

в) наличие у работодателя, предусматривающего привлечение иностранных работников, непогашенной задолженности по оплате труда работников за период, превышающий 3 месяца, а также выявленных государственной инспекцией труда и неустраненных нарушений трудового законодательства в предыдущем и текущем годах;

г) отсутствие возможности обеспечения иностранных работников жильем в населенных пунктах, в которых предполагается привлечение этих работников работодателями.

15.07.2013 Межведомственной комиссией рассмотрены заявления работодателей о потребности в привлечении иностранных работников, в том числе о приоритетных профессиях и специальностях привлекаемых иностранных работников и по объему квоты на предстоящий 2014 год. По результатам рассмотрения заявок Межведомственной комиссией принято решение об отказе в удовлетворении запрашиваемой ЗАО «Энергострой-Инвест» квоты из 50 иностранных граждан (Протокол №2).

В 2013 году ЗАО «Энергострой-Инвест» были представлены:

- заявление на привлечение иностранных работников в рамках корректировки квоты 2013 года в количестве 8 чел. Указанное заявление согласовано в полном объеме;

- заявка на привлечение иностранных работников в рамках формирования квоты 2014 года в количестве 50 чел.: бетонщик – 3 чел.; каменщик – 20 чел., маляр – 5 чел., облицовщик-плиточник – 5 чел., плотник – 5 чел., штукатур – 10 чел., мастер строительных и монтажных работ – 2 чел.

В соответствии с Приложением №7 к протоколу МВК от 15.07.2013 №2, заявка ЗАО «Энергострой-Инвест» о потребности в рабочей силе для замещения вакантных и создаваемых рабочих мест иностранными работниками в рамках формирования квоты 2014 года по решению Межведомственной комиссии Забайкальского края по вопросам привлечения и использования иностранных работников отклонена полностью в связи с наличием возможности удовлетворения потребности в рабочей силе за счет региональных трудовых ресурсов, в том числе путем подготовки или переподготовки безработных граждан.

В соответствии с пунктом 14 Положения о Межведомственной комиссии, решения Межведомственной комиссии принимаются большинством голосов присутствующих на заседании членов Межведомственной комиссии.

В соответствии с письмом Государственной инспекции труда в Забайкальском крае от 11.11.2013 №10-6207-13-ОБ проверок и расследований несчастных случаев в отношении ЗАО «Энергострой-Инвест» за 2012-2013 г. не проводилось.

В соответствии с письмом Министерства территориального развития Забайкальского края от 12.11.2013 №11-11640 в адрес Министерства труда и социальной защиты Забайкальского края были представлены предложения о целесообразности согласования объемов и профессионально-квалифицированной структуры привлечения иностранной рабочей силы для подрядных организаций, привлекающих рабочую силу для

строительства социально значимых объектов в Забайкальском крае, в том числе и для ЗАО «Энергострой-Инвест».

В соответствии с письмом УФМС России по Забайкальскому краю от 14.11.2013 №4/2-0603, при рассмотрении заявки ЗАО «Энергострой-Инвест» о потребности в рабочей силе учтен факт привлечения 16.07.2012 года должностного лица Общества к административной ответственности по ч.4 ст.18.9 КоАП РФ, штраф оплачен. В Межведомственную комиссию Забайкальского края по вопросам привлечения и использования иностранных работников направлено заключение о целесообразности предусматриваемых ЗАО «Энергострой-Инвест» в 2014 году объемов и профессионально-квалификационной структуры привлечения иностранных работников.

В соответствии с письмом Службы занятости Забайкальского края от 11.11.2013 №Щ-01-47-3467, Службой занятости Забайкальского края принято решение о целесообразности привлечения и использования иностранных работников, и направила предложения в адрес Министерства трудовых ресурсов и демографической политики Забайкальского края для заседания Межведомственной комиссии.

Таким образом, из заключений уполномоченных органов исполнительной власти Забайкальского края и территориальных подразделений федеральных органов исполнительной власти следует, что привлечение иностранных работников ЗАО «Энергострой-Инвест» в 2014 году целесообразно. Однако Межведомственной комиссией принято решение об отказе в предоставлении квоты ЗАО «Энергострой-Инвест» в 2014 году в полном объеме.

Протокол Межведомственной комиссии Забайкальского края по вопросам привлечения и использования иностранных работников от 15.07.2013 №2, а также представленные объяснения о причинах отклонения заявки ЗАО «Энергострой-Инвест» не содержат доводов, подтверждающих выводы комиссии о наличии возможности удовлетворения потребности в рабочей силе за счет региональных трудовых ресурсов, в том числе путем подготовки или переподготовки безработных граждан.

Кроме того, ЗАО «Энергострой-Инвест» указывает на то, что у Общества не имеется возможности удовлетворить потребность в рабочей силе за счет региональных трудовых ресурсов, в том числе путем подготовки или переподготовки безработных граждан, в связи с тем, что запрашиваемые иностранные рабочие по специальности «каменщики» имеют высокий квалификационный разряд – 5.

В тексте Протокола Межведомственной комиссии Забайкальского края по вопросам привлечения и использования иностранных работников от 15.07.2013 №2 отсутствует запись о нецелесообразности привлечения иностранной рабочей силы по специальностям, указанным в заявке ЗАО «Энергострой-инвест».

Согласно части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции федеральным органам исполнительной власти, органам исполнительной власти субъектов РФ, органам местного самоуправления запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции. В частности, пунктами 2 и 3 указанной статьи запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами и установление запретов или введение ограничений в отношении свободного перемещения товаров в РФ, иных ограничений прав хозяйствующих субъектов на продажу, покупку, иное приобретение, обмен товаров. Пунктом 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции запрещено создание дискриминационных условий.

В соответствии с пунктом 8 статьи 4 Закона о защите конкуренции дискриминационные условия – условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в

неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами.

Отказывая в предоставлении ЗАО «Энергострой-Инвест» квоты на иностранных граждан без обоснования своего решения, Межведомственной комиссией ЗАО «Энергострой-Инвест» ставится в неравные условия с другими строительными организациями, которым была полностью или частично утверждена запрашиваемая квота на привлечение иностранной рабочей силы.

Таким образом, действия Правительства Забайкальского края в части отказа ЗАО «Энергострой-Инвест» в привлечении иностранной рабочей силы в 2014 году путем принятия Межведомственной комиссией Забайкальского края по вопросам привлечения и использования иностранных работников решения (Протокол от 15.07.2013 №2), которое содержит признаки нарушения части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

При рассмотрении дела **представители Правительства Забайкальского края**, не согласившись с доводами заявителя **пояснили**, что Правительство Забайкальского края актов по отказу ЗАО «Энергострой-Инвест» в привлечении иностранной рабочей силы в 2014 году не принимало. Указанное решение принято Межведомственной комиссией Забайкальского края по вопросам привлечения и использования иностранных работников.

Также, представители Правительства Забайкальского края указали на то, что полномочия присутствующего при рассмотрении дела директора ЗАО «Энергострой-Инвест» не подтверждены документально, так как в материалах дела приложен Протокол внеочередного собрания акционеров ЗАО «Энергострой-Инвест» от 04.10.2010 №1, в соответствии с которым Чугуевский В.И. избран на пост генерального директора сроком с 05.10.2010 по 04.10.2013.

Представитель Министерства труда и социальной защиты Забайкальского края пояснил следующее.

14.01.2013 с ЗАО «Энергострой-Инвест» заключено соглашение о привлечении и использовании иностранной и российской рабочей силы. В ЗАО «Энергострой-Инвест» были направлены граждане, из числа ищущих работу и зарегистрированных в качестве безработных. Результатом посещения стал отказ работодателя в связи с несоответствием стажа работы, отказ гражданина в связи с характером работы и отказ работодателя в связи с отсутствием вакансии.

Сведения о ходе замещения свободных рабочих мест (вакантных должностей) отсутствуют. Работодатель не оказывает содействия в заполнении вакансий рабочих мест местными трудовыми ресурсами, в том числе на вакансии не заявленные под иностранную рабочую силу.

ЗАО «Энергострой-Инвест» не участвует в мероприятиях активной политики содействия занятости населения. Заявок на профессиональное обучение безработных граждан для последующего трудоустройства не подавал.

Была принята во внимание информация ЗАО «Энергострой-Инвест», указанная в заявке: из общей численности работников в количестве 85 человек по состоянию на 01.01.2013, численность иностранных работников составила 80 человек.

Учитывая, что работодателем ЗАО «Энергострой-Инвест» не предпринимались зависящие от него меры для удовлетворения потребности в работниках за счет рабочей силы из числа граждан РФ, не исчерпаны все ресурсы привлечения работников необходимых специальностей из числа российских граждан, Межведомственная комиссия сделала вывод о наличии возможности удовлетворения потребности в рабочей силе за счет региональных трудовых ресурсов, в том числе путем подготовки или переподготовки безработных граждан, привлечения рабочей силы из других субъектов РФ.

Представитель Государственной службы занятости населения Забайкальского края пояснил, что службой занятости было принято решение о целесообразности

предоставления квоты на иностранных рабочих. Однако Межведомственная комиссия является коллегиальным органом и решения принимаются большинством голосов. При этом представитель указал на то, что работодатель ежемесячно представляет сведения к информации в органы службы занятости населения, утвержденному постановлением Правительства Забайкальского края от 13.11.2012 №492. Представлены копии Сведений о применении в отношении работодателя процедур о несостоятельности (банкротстве), информация, необходимая для осуществления деятельности по профессиональной реабилитации и содействию занятости инвалидов, информация о наличии вакантных рабочих мест (должностей) по состоянию на 02.12.2013, 01.11.2013, 02.10.2013 02.09.2013, 02.07.2013 06.05.2013, 01.03.2013, 01.01.2013. В соответствии с указанной информацией численность работников ЗАО «Энергострой-Инвест» составляет 83 человека.

Определением об отложении рассмотрения дела №35 от 20.12.2013 Государственной службе занятости необходимо было представить сведения о направлении безработных граждан для устройства на работу в ЗАО «Энергострой-Инвест» и результатах такого направления.

Государственная служба занятости населения Забайкальского края представила 5 копий направлений на работу в ЗАО «Энергострой-Инвест»:

1 кандидатура находится на рассмотрении;

1 человек на собеседование не ходил, по результатам собеседования по телефону отказано в принятии на работу в связи с отсутствием вакансии (отметка работодателя отсутствует);

1 кандидатура отклонена в связи с отсутствием опыта работы;

1 кандидатура отклонена в связи с отсутствием вакансии;

1 гражданин отказался от работы в связи с тем, что работа носит временный характер.

Информация о наличии вакантных рабочих мест, представленная ЗАО «Энергострой-Инвест» в Центр занятости населения г.Читы, содержит вакансии, по которым направленным работникам отказано в трудоустройстве в связи с отсутствием вакансий.

Таким образом, данный работодатель не оказывает содействия в заполнении вакансий рабочих мест местным трудовым ресурсам.

При рассмотрении дела представители Правительства Забайкальского края пояснили, что при согласовании потребности в привлечении иностранных работников Межведомственной комиссией особое внимание уделяется оптимизации привлечения иностранной рабочей силы с целью увеличения численности трудоустроенных российских граждан на вакантные и создаваемые рабочие места, заявленные работодателями для привлечения иностранных работников, что направлено на предотвращение социальной напряженности в обществе.

В целях обеспечения оптимального соотношения между численностью национальных и иностранных работников, при рассмотрении заявок на привлечение иностранных работников приоритет отдается работодателям:

- создающим рабочие места в целевых сегментах рынка труда в рамках реализации приоритетных национальных проектов, инвестиционных проектов, федеральных, отраслевых, региональных и местных программ развития;

- эффективно занимающимся развитием кадрового потенциала и социального партнерства.

В соответствии с Протоколом Межведомственной комиссии Забайкальского края по вопросам привлечения и использования иностранных работников от 15.07.2013 №2 в рамках формирования квоты 2014 года в Министерство труда и социальной защиты Забайкальского края поступило 437 заявок на привлечение 30 675 человек иностранной рабочей силы по 483 специальностям и профессиям.

В рамках формирования квоты 2014 года:

- 27 заявлений работодателей, привлекающих иностранных работников, было полностью удовлетворено (приложение №5 к Протоколу от 15.07.2013 №2);

- 135 заявлений работодателей, по которым принято решение об уменьшении объемов потребности в рабочей силе (приложение №6 к Протоколу от 15.07.2013 №2);

- 276 заявлений работодателей отклонено полностью (приложение №7 к Протоколу от 15.07.2013 №2).

Обучение по программам профессионального обучения проводится государственными образовательными учреждениями по заявкам физических и юридических лиц на платной основе. Таким образом, ЗАО «Энергострой-Инвест» имело возможность обучить необходимых специалистов.

На основании изложенного Комиссией сделан вывод о том, что действия Межведомственной комиссии Забайкальского края по вопросам привлечения и использования иностранных работников в рамках формирования квоты 2014 года по принятию Протокола от 15.07.2013 №2, которым ЗАО «Энергострой-Инвест» отказано в квоте на привлечение иностранной рабочей силы, не приводит к ограничению, устранению, недопущению конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 45, частью 1 статьи 49, пунктом 2 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Дело № 35 по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», содержащихся в действиях Правительства Забайкальского края прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии



Е.Н. Минашкин

Члены Комиссии



А.В. Горбунова

В.В. Борисова

Ю.А. Терпугова

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.