**Доклад**

**по правоприменительной практики Вологодского УФАС России**

**для публичных обсуждений за 2 квартал 2018 года**

**1.Отдел контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и торговли**

Во 2-м квартале 2018 года в отдел контроля рекламы, недобросовестной конкуренции и торговли поступило 6 заявлений о признаках нарушения ст. ст. 14.1-14.8 (действия недобросовестной конкуренции) Закона «О защите конкуренции».

По результатам их рассмотрения отделом выдано одно предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, возбуждено 5 дел по выявленным нарушениям антимонопольного законодательства, в том числе по фактам невыполнения предупреждения о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

В качестве наиболее интересных дел рассматриваемых в Управлении в настоящее время, можно привести следующие дела.

Так, Управлением возбуждено дело в отношении Вологодского общества «Контакт» по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции». Суть нарушения заключается в незаконном использовании Обществом «Контакт» товарного знака «Детский мир», что является действиями недобросовестной конкуренции. Следует отметить, что правообладателем товарного знака «Детский мир» является Публичное акционерное общество «Детский мир» (г. Москва). Рассмотрение дела в настоящее время не завершено.

Во втором квартале 2018 года Управление столкнулось с признаками недобросовестной конкуренции на рынке производства, хранения и реализации свайных опор для теплиц, соответствующих признакам полезной модели являющейся результатом интеллектуальной деятельности.

Так, в Управление поступило заявление ИП Москвитина П.С. на действия ИП Кононова А.А. Признаки нарушения антимонопольного законодательства заключаются в производстве, хранении и реализации ИП Кононовым А.А. свайных опор для теплиц, соответствующих признакам полезной модели являющейся результатом интеллектуальной деятельности ИП Москвитина П.С., что имеет признаки недобросовестной конкуренции. Управлением по признакам недобросовестной конкуренции было возбуждено дело, которое в настоящее время рассматривается.

Управлением на основании поручений ФАС России о направлении и рассмотрении материалов, заявления ООО «Альбион-2002» о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ООО «АЛЬФА-М», выразившихся в систематической реализации табачной продукции с нарушением ограничений, установленных подпунктом 2 пункта 7 статьи 19 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака» ООО «АЛЬФА-М» было выдано предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства путем прекращения при осуществлении торговой деятельности в магазине «Красное &Белое» по адресу: Вологодская область, г. Череповец, ул. Батюшкова, д. 2 действий, направленных на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и противоречащих законодательству Российской Федерации и выразившихся в систематической реализации табачной продукции с нарушением ограничений, установленных подпунктом 2 пункта 7 статьи 19 Федерального закона от 23.02.2013 № 15-ФЗ «Об охране здоровья граждан от воздействия окружающего табачного дыма и последствий потребления табака».

Во втором квартале 2018 года в адрес Управления в ответ на предупреждение от ООО «АЛЬФА-М» поступила информация о том, что при осуществлении торговой деятельности в магазине «Красное &Белое» по адресу: Вологодская область, г. Череповец, ул. Батюшкова, д. 2 табачная продукция не реализуется. Вместе с тем, в соответствии с имеющейся в Управлении информацией и документами ООО «АЛЬФА-М» продолжает реализацию табачной продукции по адресу: Вологодская область, г. Череповец, ул. Батюшкова, д. 2.

В связи с указанными обстоятельствами Управлением было возбуждено дело, рассмотрение которого в настоящее время не завершено.

Во втором квартале 2018 года за ранее допущенное нарушение ч.1 ст.14.33 КоАП РФ – действия недобросовестной конкуренции на ООО «УК «Зареченская» было наложено административное взыскание в виде штрафа в размере 101 000 рублей.

Напомним, что решением Комиссии Вологодского УФАС России по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства по делу № 6-14АМЗ/17 от 30.01.2018 года установлено, что ООО «УК «Зареченская»допустило нарушение ст.14.8 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в нарушении сроков передачи МУП «Теплоэнергия» технической и иной документации необходимой для управления многоквартирным домом № 26, расположенном по адресу г. Череповец, ул. Первомайская в период с 20.07.2017 по 22.09.2017, что явилось действиями недобросовестной конкуренции по отношению к МУП «Теплоэнергия».

Во втором квартале 2018 года продолжается судебное обжалование ОАО «ТД «Русский Холодъ» постановления Управления о наложении административного взыскание в виде штрафа по ч. 5 ст. 14.40 КоАП РФ – нарушение законодательства о торговой деятельности в размере 1 500 000 рублей.

Такой значительный штраф был связан с тем, что ранее в августе 2017 года Управление признало ОАО «ТД «Русский Холодъ» виновным в нарушении пункта 5 части 1 статьи 13 законодательства о торговле.

Также хотелось бы отметить, что значительная часть работы Управления приходится на участие в судебных заседаниях, поскольку 95% принятых Управлением решений оспаривается правонарушителями в судебном порядке.

Вместе с тем, можно отметить, что в данном отчетном периоде судебная практика для Управления складывается положительно. Отмененных решений в текущем периоде нет.

Федеральная антимонопольная служба и её территориальные органы исполняют государственную функцию по контролю за соблюдением законодательства о рекламе, независимо от места ее производства и способа распространения.

Антимонопольный орган предупреждает, выявляет и пресекает нарушения физическими или юридическими лицами, а так же индивидуальными предпринимателями, законодательства Российской Федерации о рекламе, возбуждает и рассматривает дела по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, выдает предписания об устранении нарушений и возбуждает административное производство по статье 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Во втором квартале 2018 года Управлением по выявленным фактам нарушения рекламного законодательства в отношении хозяйствующих субъектов возбуждено 2 дела по признакам нарушения статьи 5 и статьи 19 Закона о рекламе.

По ранее выявленным фактам нарушения рекламного законодательства во втором квартале 2018 года возбуждено 4 дела об административных правонарушениях по ст. 14.3 КоАП РФ.

В качестве примера дел, рассмотренных в отчетном периоде можно привести следующие.

По результатам рассмотрения обращения гражданина Управлением были выявлены признаки нарушения рекламного законодательства в рекламе следующего содержания: «Любителей балета ждем 5 января в 18:00 во Дворце «Строитель»…» в журнале «Сезон (Элита)», в которой усматривается нарушение части 10.1 статьи 5 Закона «О рекламе».

Указанная реклама является рекламой информационной продукции, которая не содержит указания категории данной информационной продукции.

В соответствии с частью 10.1 статьи 5 Закона «О рекламе», не допускается размещение рекламы информационной продукции, подлежащей классификации в соответствии с требованиями Федерального закона от 29 декабря 2010 года № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию», без указания категории данной информационной продукции.

Рассмотрев материалы дела, Управление пришло к выводу, что данная реклама является ненадлежащей. ООО «Сезон» в действиях, которого было установлено нарушение, было выдано предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Также в ходе рассмотрения одного из заявлений Управлением были выявлены признаки нарушения рекламного законодательства в рекламе медицинских услуг в журнале «Сезон (Элита)», в которой усматривается нарушение части 7 статьи 24 Закона «О рекламе».

В силу части 7 статьи 24 ФЗ «О рекламе» реклама лекарственных препаратов, [медицинских услуг](consultantplus://offline/ref=64B326ADCE3BEE57254FE8264ABE2BE4B213B1B83BACB4B706F2907F4899DA4BDCB03BEC43B4FD89y6mBL), в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий должна сопровождаться предупреждением о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов. В рекламе, распространяемой в радиопрограммах, продолжительность такого предупреждения должна составлять не менее чем три секунды, в рекламе, распространяемой в телепрограммах и при кино - и видеообслуживании, - не менее чем пять секунд и должно быть отведено не менее чем семь процентов площади кадра, а в рекламе, распространяемой другими способами, - не менее чем пять процентов рекламной площади (рекламного пространства).

Из материалов дела следует, что в журнале «Сезон (Элита)» распространялась реклама медицинских услуг, в которой предупреждение о наличии противопоказаний занимает менее пяти процентов рекламной площади, а именно 3,8% от общей площади рекламного модуля.

По результатам рассмотрения дела реклама в журнале «Сезон (Элита)» признана ненадлежащей, поскольку она не соответствует требованиям части 7 статьи 24 Закона «О рекламе». ООО «Сияние» - рекламодателю и ООО «Сезон» - рекламораспространителю данной рекламы были выданы предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В рамках предупреждения и профилактики любых возможных нарушений рекламного, антимонопольного законодательства и законодательства о торговле Вологодским УФАС России совместно с Вологодской торгово-промышленной палатой регулярно проводятся информационно-правовые семинары.

**Сотрудники  Вологодского УФАС России    проводят  семинары и брифинги на темы правоприменительной практики, последних изменений законодательства о рекламе, Закона «О защите конкуренции»,** ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельность в РФ».

Участниками данных мероприятий являются журналисты, представители печатных изданий и электронных СМИ  из Вологды и Череповца, представители бизнеса области.

По окончании семинаров сотрудники Вологодского УФАС России отвечают на многочисленные вопросы его участников, дают рекомендации по применению законодательства о рекламе, недобросовестной конкуренции и торговле.

**2. Отдел контроля антимонопольного законодательства**

**и экономического анализа за 2 квартал 2018 года**

**Одним из важнейших направлений деятельности отдела контроля антимонопольного законодательства и экономического анализа является** исполнение государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел по признакам нарушений хозяйствующими субъектами антимонопольного законодательства, предусмотренных статьями 10, 11, 11.1, частями 1, 5 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Основной процент поступающих заявлений связан с признаками нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции, которой установлен запрет на злоупотребление хозяйствующими субъектами доминирующим положением, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта по статье 10 Закона о защите конкуренции необходимо, чтобы на соответствующем товарном рынке он занимал доминирующее положение, совершал действие (бездействие), характеризующееся как злоупотребление этим положением и это привело (создало угрозу) к ограничению конкуренции или ущемлению прав лиц.

Отсутствие одного из элементов состава данного правонарушения исключает возможность признания хозяйствующего субъекта нарушителем антимонопольного законодательства.

**В первом полугодии 2018 года Управлением по** **28 заявлениям отказано в возбуждении дела в связи с отсутствием в действиях хозяйствующих субъектов признаков нарушения антимонопольного законодательства.**

**В каждом третьем случае отказ в возбуждении дела связан с** установлением в антимонопольном законодательстве **иммунитетов** в отношении отдельных хозяйствующих субъектов, выручка которых не превышает 400 млн. руб.

В качестве примера приведем заявление ОАО «РЖД» действия ООО «Роспромстрой» при оказании транспортных услуг по пропуску вагонов.

В ходе проверки заявления установлено, что ООО «Роспромстрой» при оказании данных услуг нарушен пункт 10 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, не может быть признано доминирующим положение хозяйствующего субъекта - юридического лица, учредителем (участником) которого являются одно физическое лицо или несколько физических лиц, если выручка от реализации товаров за последний календарный год такого хозяйствующего субъекта не превышает четыреста миллионов рублей.

Поскольку ООО «Роспромстрой» подпадает под иммунитет, ОАО «РЖД» отказано в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

**В то же время, Управление напоминает, что иммунитеты не предоставляются:**

хозяйствующим субъектам, входящим в группу лиц с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами по основаниям, предусмотренным частью 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции - финансовым организациям;

субъектам естественных монополий на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии;

хозяйствующим субъектам, имеющим в качестве учредителей или участников хозяйствующих субъектов - юридических лиц;

хозяйственным обществам, в уставном капитале которых имеется доля участия Российской Федерации, субъекта Российской Федерации и муниципального образования.

Кроме того, в первом полугодии 2018 года АО «Агроскон» исполнено предупреждение по признакам нарушения пункта 5 части 1 Закона о защите конкуренции путем выдачи МУП «Вологдагортеплосеть» технических условий на объекты капитального строительства по ул. Северная и ул. Пугачевой.

**Также одним из направлений деятельности отдела является исполнение государственной функции по осуществлению контроля за соблюдением стандартов раскрытия информации субъектов оптового и розничных рынков электроэнергии.**

В силу [статьи 9.15](consultantplus://offline/ref=09B346398F4C4ADA1B69322A3C35392256769A5682AC90622F93B5847391AC65C13A3FB96F5EF9wFK) КоАП РФ нарушение субъектом оптового рынка электрической энергии и мощности или розничного рынка электрической энергии установленных [стандартами](consultantplus://offline/ref=3EAA96A1AAC63087392539AD21AB5789C19F0CF38D0B043556BBA8DB59DC051D5BCDB7100721E620P2zBK) раскрытия информации порядка, способов или сроков опубликования информации либо предоставление заведомо ложной информации в печатных изданиях, в которых в соответствии с федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации публикуются официальные материалы органов государственной власти, в электронных средствах массовой информации, а также нарушение порядка, способов или сроков предоставления информации по письменному запросу заинтересованных лиц влечет наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Объектом правонарушения выступают общественные отношения, складывающиеся в сфере электроэнергетики, направленные на обеспечение прозрачности финансово-хозяйственной деятельности субъектов оптового и розничного рынков электрической энергии.

Объективной стороной правонарушения является неопубликование информации, предусмотренной Стандартами, в электронных средствах массовой информации.

К электронным средствам массовой информации относятся интернет-сайты.

По результатам осмотра интернет-сайтов территориальных сетевых организаций в первом полугодии 2018 года Управлением по статье 9.15 КоАП РФ **возбуждено 7 дел об административных правонарушениях.**

Из них производство **по 2 делам прекращено** в связи с отсутствием состава административного правонарушения, **по 3 делам вынесены постановления** о привлечении территориальных сетевых организаций к ответственности (в двух случаях в виде административного штрафа в общей сумме 200 тысяч рублей и в одном случае в виде предупреждения).

**Не менее важным направлением деятельности отдела является осуществление контроля за нарушение правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа, порядка подключения (технологического присоединения) к электрическим, газораспределительным сетям, сетям теплоснабжения и водоснабжения.**

Ответственность за нарушение правил (порядка обеспечения) недискриминационного доступа, порядка подключения (технологического присоединения) установлена **статьей 9.21 КоАП РФ** и предусматривает наложение административного штрафа **на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей,**  **на должностных лиц в размере от десяти тысяч до сорока тысяч рублей.**

Повторное совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа **на юридических лиц - от шестисот тысяч до одного миллиона рублей, на должностных лиц в размере от сорока тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.**

Основной процент поступающих заявлений связан с признаками нарушения Правил технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, объектов по производству электрической энергии, а также объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих сетевым организациям и иным лицам, к электрическим сетям, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2004 № 861.

Наиболее распространенным нарушением остается нарушение срока технологического присоединения.

В первом полугодии 2018 года Управлением в отношении территориальных сетевых организаций **рассмотрено 14 дел об административных правонарушениях**, в том числе по 6 делам производство по делу прекращено, по 8 делам вынесены постановления о привлечении к ответственности в виде административного штрафа на общую сумму 900 тысяч рублей.

**Рассмотрение жалоб в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции**

В силу пункта 4.2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции Управление рассматривает жалобы на нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, продажи государственного или муниципального имущества.

**В первом полугодии Управлением рассмотрено 7 жалоб на действия организаторов торгов, проведение которых является обязательным в соответствии с Федеральным законом** от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»(далее – Закон № 127-ФЗ)**.**

По результатам рассмотрения 1 жалоба отозвана заявителем, по 4 жалобам приняты решения о признании их необоснованными. Остальные жалобы признаны обоснованными, одному из организаторов торгов выдано обязательное для исполнения предписание. Предписание исполнено.

**Наиболее интересной является следующая жалоба на действия организатора торгов**.

Согласно утвержденному Положению и опубликованному сообщению на торги предметом торгов является права пользования участком недр, расположенном в Бабаевском районе Вологодской области в 40 км севернее г. Бабаево, в 0,4 км северо-восточнее д. Нефедово, в 18 км юго-западнее с. Борисово-Судское на территории Афанасьевского поселения (месторождение «Горы»), предоставленном ООО «Борисово-Судская ПКМ-3» на основании лицензии на пользование недрами серия ВОЛ № 80324 тип разрешения ТЭ, реализуемый лотом № 17, путем открытых торгов в форме аукциона с открытой формой подачи предложений. Организатором торгов является Ковалев С.А., заявки принимаются с 11 час. 00 мин. 05.02.2018 до 17 час. 00 мин. 14.03.2018 (время московское) на электронной торговой площадке АО «Российский аукционный дом», торги проводятся 16.03.2018 в 11.00 (время московское), начальная цена продажи имущества 2 980 000 рублей, шаг аукциона 5% от начальной цены лота, победителем признается участник, предложивший наиболее высокую цену.

В соответствии с пунктом 3 статьи 139 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон № 127-ФЗ) после проведения инвентаризации и оценки имущества должника конкурсный управляющий приступает к его продаже. Продажа имущества должника осуществляется в порядке, установленном пунктами 3-19 статьи 110 и пунктом 3 статьи 111 настоящего Федерального закона, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей. Денежные средства, вырученные от продажи имущества должника, включаются в состав имущества должника.

Согласно пункту 3 статьи 110 Закона № 127-ФЗ при продаже предприятия отчуждаются все виды имущества, предназначенного для осуществления предпринимательской деятельности, в том числе земельные участки, здания, строения, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукция, права требования, а также права на средства индивидуализации должника, его продукцию (работы, услуги) (коммерческое обозначение, товарные знаки, знаки обслуживания), другие принадлежащие должнику исключительные права, за исключением прав и обязанностей, которые не могут быть переданы другим лицам.

Отношения, возникающие в связи с использованием недр на территории Российской Федерации, регулирует [Закон](consultantplus://offline/ref=B050C726A2E11F9192678B8F925EC2EFFEAFEA93263648CBA44418C86DUFI2L) Российской Федерации от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» (далее – Закон № 2395-1).

В силу [абзаца 2 статьи 1.2](consultantplus://offline/ref=26353188CEF955A3B5D757EB2F003C575A99033892DAAAE36391A0B245364CE0B6E91E282417C9EBW0PAL) Закона № 2395-1 права пользования недрами могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому в той мере, в какой их оборот допускается федеральными законами.

Согласно абзацу второму пункта 6 статьи 10.1 Закона № 2395-1 предоставлении по результатам аукциона права пользования участком недр местного значения, включенным в перечень участков недр местного значения, утвержденный органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации, для разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых или для геологического изучения, разведки и добычи общераспространенных полезных ископаемых относится к полномочиям органов исполнительной государственной власти субъектов Российской Федерации.

На основании [абзаца первого статьи 11](consultantplus://offline/ref=B050C726A2E11F9192678B8F925EC2EFFEAFEA93263648CBA44418C86DF2C3A9A91F76B23E3E5A8CU5IEL) Закона № 2395-1 предоставление недр в пользование оформляется специальным государственным разрешением в виде лицензии, включающей бланк установленной формы с Государственным гербом Российской Федерации, а также текстовые, графические и иные приложения, являющиеся неотъемлемой составной частью лицензии и определяющие основные условия пользования недрами.

Как следует из материалов жалобы, Департаментом природных ресурсов и охраны окружающей среды ООО «Борисово-Судская ПМК-3» выдана лицензия на пользование недрами серия ВОЛ № 80324 ТЭ с целью добычи песка и песчано-гравийного материала на месторождении «Горы» для ремонта и строительства автодорог со сроком действия до 03.06.2018.

Участок недр расположен в Бабаевском районе Вологодской области в 40 км севернее г. Бабаево, в 0,4 км северо-восточнее д. Нефедово, в 18 км юго-западнее с. Борисово-Судское на территории Афанасьевского поселения.

[Статьей 17.1](consultantplus://offline/ref=B18A4C0885ACC9796C4F084682673E7F35700EF9BA89B57005E8E6734DD368EA3DE166492EAAB003M4p9L) Закона № 2395-1 предусмотрен ряд условий, при выполнении которых осуществляется переход права пользования участками недр и переоформление лицензии на пользование участками недр. Одним из таких условий признается приобретение субъектом предпринимательской деятельности в порядке, предусмотренном Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=B18A4C0885ACC9796C4F084682673E7F35700FF8BB87B57005E8E6734DMDp3L) «О несостоятельности (банкротстве)», имущества (имущественного комплекса) предприятия-банкрота (пользователя недр) при условии, что приобретатель имущества является юридическим лицом, созданным в соответствии с законодательством Российской Федерации, отвечает квалификационным требованиям, предъявляемым к недропользователю законодательством Российской Федерации о недрах.

Таким образом, предметом торгов может быть имущество (имущественный комплекс) ООО «Борисово-Судская ПМК-3», а не право пользования недрами.

Следовательно, торги проведены Ковалевым С.А. с нарушением правил, установленных действующим законодательством, в связи с чем жалоба ПАО «Вологодавтодор» признана обоснованной.

Поскольку аукцион признан несостоявшимся по причине отсутствия заявок на участие в торгах, в данном случае отсутствовали основания для выдачи предписания, поскольку допущенные организатором торгов нарушения не привели к нарушению чьих-либо прав и законных интересов, иным негативным последствиям или ограничению конкуренции.

**Нарушение процедуры обязательных в соответствии с законодательством Российской Федерации торгов, порядка заключения договоров по результатам проведения таких торгов и продажи или в случае, если такие торги признаны несостоявшимися является основанием для привлечения организаторов торгов к ответственности по статье 7.32.4 КоАП РФ.**

В первом полугодии 2018 года отделом по данной статье возбуждено **6 дел об административных правонарушениях.**

**По 4 делам вынесены постановления** о привлечении организаторов торгов к ответственности (в трех случаях в виде административного штрафа в общей сумме 90 тысяч рублей и в одном случае в виде предупреждения).

**3. Отдел контроля органов власти и закупок**

Одним из направлений деятельности отдела контроля органов власти и закупок является контроль за органами власти по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Антимонопольные требования, устанавливающие запреты на ограничивающие конкуренцию акты и действия (бездействие), соглашения или согласованные действия, а также антимонопольные требования к торгам, запросу котировок цен на товары, запросу предложений и особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества, установлены статьями 15, 16, 17 и 17.1. Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

По указанным основаниям за истекший период 2018 года на рассмотрение в Управление поступило:

-по статье 15 Закона о защите конкуренции – 29 заявления и материалов, из них принято решений: по 6 – отказ в возбуждении дел, по 4 – оставлено без рассмотрения, по 3 – выданы предупреждения и предостережения, 7 заявлений перенаправлены в другие органы, в том числе в другие ТО ФАС России, 8 заявлений и материалов находятся на стадии рассмотрения;

-по статье 17 Закона о защите конкуренции – 9 заявлений и материалов, из них принято решений: по 5 – отказ в возбуждении дел, по 2 – оставлено без рассмотрения, 3 заявления и материалов находятся на стадии рассмотрения;

-по статье 17.1 Закона о защите конкуренции – 2 заявления и материалов, из них по 1 принято решение о возбуждении, а другое находится на стадии рассмотрения;

-по статье 11 Закона о защите конкуренции – 2 заявления и материалов, из них по одному принято решение об отказе в возбуждении дела, а другое находится на стадии рассмотрения.

В настоящее время в Управлении продолжается рассмотрение дел, о которых было указано на предыдущем Публичном слушании:

-по статье 15 одно дело в отношении Администрации города Вологды;

-по статье 17 одно дело в отношении казенного учреждения «Центр обеспечения региональной безопасности»;

-по статье 17.1. одно дело в отношении Управления муниципальной собственности Шекснинского муниципального района;

-по статье 11 одно дело в отношении ПАО «Ростелеком» и ЗАО «ТЕХНОСЕВРЪ А/С».

Важно отметить, что к компетенции Отдела отнесены вопросы рассмотрения жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1. Закона о защите конкуренции (то есть рассмотрение жалоб на нарушения процедуры торгов и порядка заключения договоров).

Так за истекший период 2018 года в Отдел на рассмотрение поступило 39 жалоб, из них 9 жалоб оставлены без рассмотрения, 1 жалоба перенаправлена в ФАС России, по 29 жалобам возбуждены дела.

Коротко об основных нарушениях процедур проведения обязательных торгов:

Управление обращает внимание на то, что одной из проблем являются действия органов власти (организаторов торгов), связанные с ненадлежащей подготовкой и организацией аукционов по продаже земельных участков и аукционов на право заключения договоров аренды земельных участков (далее – аукционы).

В соответствии со статьей 39.11. Земельного кодекса Российской Федерации (ЗК РФ) решение о проведении аукционов принимается организатором торгов. Образование земельного участка для его продажи или предоставления в аренду путем проведения аукциона по инициативе органа государственной власти или органа местного самоуправления и подготовка к проведению аукциона осуществляются в установленном порядке и включает в себя получение технических условий подключения (технологического присоединения) объектов к сетям инженерно-технического обеспечения.

Организаторы торгов при проведении аукционов в силу пункта 4 части 21 статьи 39.11. ЗК РФ обязаны в извещении о проведении аукционов указывать сведения о максимально и (или) минимально допустимых параметрах разрешенного строительства объекта капитального строительства (за исключением случаев, если в соответствии с основным видом разрешенного использования земельного участка не предусматривается строительство здания, сооружения), о технических условиях подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, предусматривающих предельную свободную мощность существующих сетей, максимальную нагрузку и сроки подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, о сроке действия технических условий, о плате за подключение (технологическое присоединение) на дату опубликования указанного извещения (за исключением случаев, если в соответствии с основным видом разрешенного использования земельного участка не предусматривается строительство здания, сооружения, и случаев проведения аукциона на право заключения договора аренды земельного участка для комплексного освоения территории или ведения дачного хозяйства).

Пункт 4 части 21 статьи 39.11 ЗК РФ содержится строго установленный перечень сведений, которые должны быть размещены организатором торгов.

Следовательно, требования к извещению о проведении аукциона, изложенные в части 21 статьи 39.11 ЗК РФ носят для организатора торгов императивный характер.

Пунктом 4 части 8 статьи 39.11 ЗК РФ установлено, что земельный участок, находящийся в государственной или муниципальной собственности, не может быть предметом аукциона, если в отношении земельного участка отсутствуют сведения о технических условиях подключения (технологического присоединения) объектов к сетям инженерно-технического обеспечения, за исключением случаев, если в соответствии с разрешенным использованием земельного участка не предусматривается возможность строительства зданий, сооружений, и случаев проведения аукциона на право заключения договора аренды земельного участка для комплексного освоения территории или ведения дачного хозяйства.

Исходя из положений указанной нормы ЗК РФ информация о технических условиях подключения (технологического присоединения) объекта к сетям инженерно-технического обеспечения является требованием о предоставлении исчерпывающих сведений о возможности застройки участка, соответственно, данная информация должна быть доведена до всех заинтересованных лиц, желающих принять участие в аукционе.

В соответствии с пунктом 2 Правил определения и предоставления технических условий подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, утвержденным постановлением Правительства РФ от 13.02.2006 № 83, «сети инженерно-технического обеспечения» - совокупность имущественных объектов, непосредственно используемых в процессе тепловодоснабжения и водоотведения.

С учетом изложенного, земельный участок не может быть предметом аукциона в случае отсутствия сведений о технических условиях подключения (технологического присоединения) объектов к сетям тепло-, водоснабжения и водоотведения.

Вместе с тем, из анализа рассмотренных Отделом жалоб следует, что при проведении торгов в отношении сетей водоснабжения, водоотведения, тепло и электроснабжения отсутствуют сведения, предусмотренные пунктом 4 части 21 статьи 39.11. Земельного кодекса Российской Федерации, либо сведения о технических условиях на подключение к сетям тепло-, водоснабжения и водоотведения опубликовываются организатором торгов не в полном объеме.

Неуказание в извещении о проведении аукциона информации о максимально и (или) минимально допустимых параметрах разрешенного строительства объекта капитального строительства, о технических условиях подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, предусматривающих предельную свободную мощность существующих сетей, максимальную нагрузку и сроки подключения объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, о сроке действия технических условий, о плате за подключение (технологическое присоединение) максимальной нагрузке, сроках подключения объекта капитального строительства к сети и о плате за подключение (технологическое присоединение) на дату опубликования указанного извещения является нарушением пункта 4 части 21 статьи 39.11 ЗК РФ.

Организатор торгов обязан отказаться от проведения аукциона, выявив отсутствие сведений о максимально и (или) минимально допустимых параметрах разрешенного строительства объекта капитального строительства, о технических условиях подключения (технологического присоединения) объекта капитального строительства к сетям инженерно-технического обеспечения, определенных пунктом 4 части 21 статьи 39.11 ЗК РФ. Данная позиция подтверждается сложившейся судебной практикой.

Управлением в рамках полномочий, предусмотренных статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, за период с 2017 по истекший период 2018 года было рассмотрено 11 (одиннадцать) жалоб, по результатам рассмотрения которых решением Управления уполномоченные органы на проведение аукционов признаны нарушившими требования пункта 4 части 21 статьи 39.11. Земельного кодекса Российской Федерации.

Управление обращает внимание также на то, что заказчиками при проведении при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) нарушается требования собственного Положения о закупке.

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Так одним из заказчиков при проведении пяти закупок у единственного поставщика были нарушены требование положения о закупках, согласно которому документация о закупке, проект договора должны быть размещены за 3 дня до даты подписания договора. Не имеется никаких оговорок, указывающих, что может быть несколько иной подход.

Вместе с тем, заказчиком в ЕИС размещено извещение о проведении закупки на поставку товара размещено только 29.03.2018 г., тогда как договора заключен 20.02.2018 г.

Комиссий Управления также установлено, что документация о закупке, проект договора в ЕИС отсутствуют. Доказательств обратного представителями заказчика не представлено.

Таким образом, заказчиком грубо нарушен порядок проведения закупки у единственного поставщика исполнителя, подрядчика, установленный положения о закупках.

Важным и одним из самых трудоемких направлений деятельности Отдела является контроля в сфере государственных и муниципальных закупок.

Полномочия в данном направлении регламентированы статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

В рамках полномочий антимонопольного органа Отделом в порядке, установленном статьями 105 и 106 Закона о контрактной системе за истекший период рассмотрено 108 жалоб на действия субъектов контроля в сфере закупок, из них 22 жалобы были признаны обоснованными или частично обоснованными, выдано 14 предписаний об устранении нарушений (из них исполнено 12, два предписания находятся на стадии исполнения).

Порядка 54 жалоб признаны необоснованными, по 26 жалобам было принято решение о возврате в связи с нарушением порядка подачи жалоб.

Остальные жалобы находятся на стадии принятия решения о принятии к рассмотрению или решение по ним не вынесено.

Обращаем внимание на то, что Законом о контрактной системе допускается обмен электронными документами, предусмотренными законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок, между участниками контрактной системы в сфере закупок, в том числе подача заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), окончательных предложений. При этом указанные заявки, окончательные предложения и документы должны быть подписаны усиленной электронной подписью и поданы с использованием единой информационной системы.

Так, например, в Управление посредством электронной почты поступила жалоба в виде документа Office Word подписанного электронной цифровой подписью (далее – ЭЦП). Однако, во время проверки ЭЦП сотрудниками Управления было установлено, что подпись не является усиленной, а также не позволяет достоверно идентифицировать владельца ЭЦП.

На основании пункта 2 части 11 статьи. 105 Закона о контрактной системе было принято решение о возврате жалобы.

Основными нарушениями требований Закона о контрактной системе являются нарушения следующих статей:

ч. 2 ст. 110.2 - Правительство Российской Федерации вправе установить виды и объем работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по контракту.

По мнению Заявителя, Заказчик нарушил ч. 2 ст. 110.2 Закона о контрактной системе, т.к. неправомерно установил в аукционной документации требование к подрядчику в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 15.05.2017 № 570 «Об установлении видов и объемов работ по строительству, реконструкции объектов капитального строительства, которые подрядчик обязан выполнить самостоятельно без привлечения других лиц к исполнению своих обязательств по государственному и (или) муниципальному контрактам». Заказчик является муниципальным унитарным предприятием, который заключает гражданско-правовые договоры муниципального унитарного предприятия, в связи с чем требования, предусмотренные Постановлением Правительства РФ от 15.05.2017 № 570, не распространяются на Заказчика.

ч. 5 ст. 67 – Заказчик при установлении светотехнических параметров при закупке светодиодных светильников исходил из того, что параметры измеряются при номинальном напряжении питания, в связи, с чем в техническом задании документации об электронном аукционе установлен следующий диапазон рабочих напряжений 180-240В.

Однако в Документации об электронном аукционе не было указано, что диапазон рабочих напряжений 180-240В указан в минимальных и максимальных показателях товара, ссылка об указании показателя в виде номинального напряжения питания отсутствует.

В части 4 статьи 67 Закона о контрактной системе предусмотрено, что участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае: непредоставления информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации; несоответствия информации, предусмотренной частью 3 статьи 66 настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

В части 5 статьи 67 Закона о контрактной системе императивно закреплено, что отказ в допуске к участию в электронном аукционе по основаниям, не предусмотренным частью 4 настоящей статьи, не допускается.

ч. 3 ст. 7 - информация, предусмотренная настоящим Федеральным законом и размещенная в единой информационной системе, должна быть полной и достоверной.

ч. ч. 5-8 ст. 34 – требования к контракту об ответственности сторон

ч. 13 ст. 34 - в контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки. В случае, если контракт заключается с физическим лицом, за исключением индивидуального предпринимателя или иного занимающегося частной практикой лица, в контракт включается обязательное условие об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу, на размер налоговых платежей, связанных с оплатой контракта.

ч. 7 ст. 69 - принятие решения о несоответствии заявки на участие в электронном аукционе требованиям, установленным документацией о таком аукционе, по основаниям, не предусмотренным частью 6 настоящей статьи, не допускается.

ч. 6 ст. 65 - Заказчик по собственной инициативе или в соответствии с поступившим запросом о даче разъяснений положений документации об электронном аукционе вправе принять решение о внесении изменений в документацию о таком аукционе не позднее чем за два дня до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе. Изменение объекта закупки и увеличение размера обеспечения данных заявок не допускаются. В течение одного дня с даты принятия указанного решения изменения, внесенные в документацию о таком аукционе, размещаются заказчиком в единой информационной системе. При этом срок подачи заявок на участие в таком аукционе должен быть продлен так, чтобы с даты размещения изменений до даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе этот срок составлял не менее чем пятнадцать дней или, если начальная (максимальная) цена контракта (цена лота) не превышает три миллиона рублей, не менее чем семь дней.

ч. 3 ст. 68 - Аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе, направленных в соответствии с частью 19 статьи 68 настоящего Федерального закона, до принятия решения о соответствии пяти таких заявок требованиям, установленным документацией о таком аукционе. В случае, если в таком аукционе принимали участие менее чем десять его участников и менее чем пять заявок на участие в таком аукционе соответствуют указанным требованиям, аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в таком аукционе, поданных всеми его участниками, принявшими участие в нем. Рассмотрение данных заявок начинается с заявки на участие в таком аукционе, поданной его участником, предложившим наиболее низкую цену контракта, и осуществляется с учетом ранжирования данных заявок в соответствии с частью 18 статьи 68 настоящего Федерального закона.

ч. 3 ст. 64 -Документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

ч. 6 ст. 31 - Заказчики не вправе устанавливать требования к участникам закупок в нарушение требований настоящего Федерального закона.

п. 1 ч. 1 ст. 33 - в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

п. 1 ч. 1 ст. 31 - соответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки;

п. 1 ч. 1 ст. 73 - информация, указанная в пунктах 1 - 6 статьи 42 настоящего Федерального закона (в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта), а также в пункте 8 данной статьи (если установление требования обеспечения исполнения контракта предусмотрено статьей 96 настоящего Федерального закона), требования, предъявляемые к участникам запроса котировок, и исчерпывающий перечень документов, которые должны быть представлены участниками запроса котировок в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона, равно как и требование, предъявляемое к участникам запроса котировок в соответствии с частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 настоящего Федерального закона;

п. 2 ч. 5 ст. 66 - документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктом 1 части 1, частями 2 и 2.1 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона;

ч. 7 ст. 78 - Котировочная комиссия не рассматривает и отклоняет заявки на участие в запросе котировок, если они не соответствуют требованиям, установленным в извещении о проведении запроса котировок, либо предложенная в таких заявках цена товара, работы или услуги превышает начальную (максимальную) цену, указанную в извещении о проведении запроса котировок, или участником запроса котировок не предоставлены документы и информация, предусмотренные частью 3 статьи 73 настоящего Федерального закона. Отклонение заявок на участие в запросе котировок по иным основаниям не допускается.

ч. 1 ст. 70 - В течение трех рабочих дней с даты размещения в единой информационной системе проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронного аукциона, и предоставления таким победителем обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в единой информационной системе.