**ДОКЛАД**

**ПО ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ**

**Алтайского республиканского УФАС России**

**Статистика выявления и пресечения нарушений Закона о защите конкуренции, Закона о рекламе.**

За 2016 год (1 полугодие 2017 года) Алтайским республиканским УФАС России рассмотрено 7 дел по нарушению антимонопольного законодательства, что на 39 дел меньше, чем в 2015 году. Проведено 11 проверок на предмет соблюдения антимонопольного законодательства (из них 7 плановых, 4 внеплановых). В 2015 году было проведено 12 проверок (7 плановых, 5 внеплановых).

По нарушению рекламного законодательства в 2016 году (1 полугодие 2017 года) возбуждено 28 дел, в 2015 году 22 дела. Проведено 3 плановых проверки на предмет соблюдения рекламного законодательства. В 2015 году проведено 2 плановых проверки.

В отчетном периоде (2016, 1 полугодие 2017 года) выдано 48 предупреждений. В 2015 году выдано 6 предупреждений.

**Типичные нарушения в сфере защиты конкуренции и технологического присоединения к сетям энергоснабжения**

1. Правила подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения определяют порядок подключения (технологического присоединения) к сетям газораспределения проектируемых, строящихся, реконструируемых или построенных, но не подключенных к сетям газораспределения объектов капитального строительства.

Подключение (технологическое присоединение) объектов капитального строительства к сетям газораспределения регулируется договором технологического присоединения, мероприятия прописаны в технических условиях.

В ходе проведения проверки газораспределительной организации УФАС по РА было установлено нарушение Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения.

Нарушение Правил выразилось в следующих действиях газораспределительной организации:

- не указание в технических условиях информации об обязательствах потребителя по оборудованию подключаемого объекта капитального строительства приборами учета газа;

- включение в технические условия требований о заключении договора на аварийно-диспетчерское, техническое обслуживание и ремонт объекта газоснабжения, выполнения исполнительной топографической съемки газопровода, учета затрат на присоединение (врезку) к действующему газопроводу, пусконаладочные работы и первичный пуск газа в процессе технологического присоединения;

- предъявление дополнительных требований о необходимости заявителям предварительно согласовывать проект (раздел) защиты от коррозии с отделом газораспределительной организации при выполнении технических условий;

- нарушение порядка оплаты за технологическое присоединение, в части сокращения сроков оплаты за технологическое присоединение на 120 дней.

Вышеуказанные нарушения Правил подключения (технологического присоединения) объектов капитального строительства к сетям газораспределения подпадают под действие Закона о защите конкуренции.

2. В ходе проведения проверки организации водопроводно-канализационного хозяйства установлен факт предъявления потребителям не предусмотренных законодательством требований в технических условиях, что указывает на признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Правила холодного водоснабжения и водоотведения содержат исчерпывающий перечень информации, которая должна быть указана в технических условиях на подключение (технологическое присоединение) к централизованной системе холодного водоснабжения.

Организацией водопроводно-канализационного хозяйства не соблюдены требования, предусмотренные Правилами холодного водоснабжения и водоотведения, в части:

- отсутствия приложений, регламентирующих (конкретизирующих) режим подачи (потребления) холодной воды, показателей качества холодной воды к договорам холодного водоснабжения;

- отсутствия в договорах холодного водоснабжения и водоотведения существенных условий, что ставит определенных хозяйствующих субъектов в неравное положение (в худшие условия) по сравнению с другими хозяйствующими субъектами (абонентами), так как общество не включало в заключенные с данными лицами договоры условия, которые включались обществом в договоры с иными хозяйствующими субъектами (абонентами), пользующимися услугами общества.

3. В ходе проведения проверки организации коммунального комплекса установлен факт несоблюдения Правил холодного водоснабжения и водоотведения.

Несоблюдение Правил холодного водоснабжения и водоотведения носит признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Организация коммунального комплекса не указала в договорах на оказание услуг по водоснабжению, заключенного с хозяйствующими субъектами, существенных условий договора холодного водоснабжения: предмета договора, режима подачи (потребления) холодной воды (гарантированный объем подачи холодной воды, в том числе на нужды пожаротушения, гарантированный уровень давления холодной воды), определяемый в соответствии с условиями подключения (технологического присоединения) к централизованной системе холодного водоснабжения (водопроводным сетям); сроки осуществления подачи холодной воды; качества холодной (питьевой и (или) технической) воды; порядка контроля качества питьевой воды; условий временного прекращения или ограничения подачи холодной (питьевой и (или) технической) воды; границ эксплуатационной ответственности по водопроводным сетям абонента и организации водопроводно-канализационного хозяйства, в том числе приложений к договорам, регламентирующих (конкретизирующих) режим подачи (потребления) холодной воды (определяет гарантированный объем подачи воды (в том числе на нужды пожаротушения), гарантированный уровень давления холодной воды в централизованной системе водоснабжения в месте присоединения) и показатели качества холодной воды.

Отсутствие существенных условий договора холодного водоснабжения, в том числе приложений, регламентирующих (конкретизирующих) режим подачи (потребления) холодной воды, показатели качества холодной воды, лишает возможности индивидуальных предпринимателей отслеживать сроки, режим подачи холодной воды, предъявлять претензии предприятию по ненадлежащему качеству холодной воды, определять причины и время временного прекращения или ограничения подачи холодной воды, определять границы эксплуатационной ответственности по водопроводным сетям.

4. В ходе проведения проверки сетевой организации установлен факт несоблюдения 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.

Правила 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, определяют порядок и процедуру технологического присоединения энергопринимающих устройств потребителей электрической энергии, существенные условия договора об осуществлении технологического присоединения к электрическим сетям, а также требования к выдаче технических условий.

Правилами установлен срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению объектов потребителей (физических лиц и индивидуальных предпринимателей с максимальной мощностью до 15 кВт и до 150 кВт) в течение 6 месяцев со дня заключения договора о технологическом присоединении.

Сетевая организация должна выполнить возложенные на нее мероприятия до границ участка потребителя в течение 6 месяцев со дня заключения договора.

Сетевой организацией превышен срок осуществления мероприятий по технологическому присоединению энергопринимающих устройств потребителя к электрическим сетям, чем ущемляются интересы потребителей в части несвоевременного технологического присоединения объекта к электрическим сетям.

Кроме того, сетевая организация предъявляла потребителям требование о заключении договора энергоснабжения с гарантирующим поставщиком.

Правила технологического присоединения не предусматривает включение в технические условия требований по заключению потребителем договора энергоснабжения с гарантирующим поставщиком (энергосбытовой организацией).

5. В 2017 году наиболее часто встречающимся нарушением, квалифицируемом как «недобросовестная конкуренция», является нарушение положений Федерального закона от 24.11.1996г. № 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации».

Признаки нарушения статьи 14.8 Закона о защите конкуренции во всех случаях выражались в осуществлении деятельности по формированию и продвижению туристского продукта (организация и проведение многодневных туров и походов) при отсутствии сведений о данном хозяйствующем субъекте в Едином федеральном реестре туроператоров, предусмотренном ст. 4.2 Закона об основах туристской деятельности, что способствует необоснованному перераспределению потребительского спроса на рынке туристских услуг Республики Алтай, вследствие чего, может причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам в виде недополученной прибыли, которую они могли бы получить в условиях добросовестной конкуренции.

Нарушителями, в рассматриваемых случаях, в основном выступают индивидуальные предприниматели.

Типичными нарушениями в данном случае являются осуществление деятельности в качестве туристического оператора в отсутствие внесенных данных в ЕФРТ (ИП не могут быть туроператорами в силу действующего законодательства), отсутствие информации о поставщике услуг (туроператоре) на сайте в сети «Интернет» как о туроператоре, так и о турагенте.

**В ходе проведения плановых выездных проверок в отношении Администраций МО Республики Алтай.**

По результатам проведения проверок были выявлены признаки нарушения ч.1 ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Данные нарушения можно назвать «типичными» для органов местного самоуправления.

1. В соответствии с Федеральным законом от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» объектами концессионного соглашения являются системы коммунальной инфраструктуры и иные объекты коммунального хозяйства, в том числе объекты тепло-, газо- и энергоснабжения, централизованные системы горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельные объекты таких систем, объекты, на которых осуществляются обработка, утилизация, обезвреживание, размещение твердых коммунальных отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социального обслуживания населения.

Передача прав владения и (или) пользования централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, объектами теплоснабжения, отдельных объектов таких систем, находящихся в государственной или муниципальной собственности, может осуществляться исключительно на основании договоров аренды (в случае, если срок с момента ввода в эксплуатацию не превышает 5 лет) или концессионных соглашений (срок с момента ввода в эксплуатацию превышает 5 лет). Закрепление указанных систем и (или) объектов за унитарными предприятиями на праве хозяйственного ведения действующим законодательством не предусмотрено.

Таким образом, права владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованными системами горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, отдельными объектами таких систем, находящимися в государственной или муниципальной собственности, на праве хозяйственного ведения за унитарными предприятиями закрепляться не могут.

Кроме того, указанные объекты не могут быть переданы в порядке статей 19-20 Закона о защите конкуренции по государственной или муниципальной преференции.

В нарушение требований вышеперечисленных федеральных законов Администрациями МО Республики Алтай были переданы в хозяйственное ведение муниципального унитарного предприятия и безвозмездное пользование объекты, необходимые для организации тепло-, водоснабжения и водоотведения.

Согласно нормам Федерального закона от 21.07.2005г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях», концессионное соглашение заключается только по итогам открытого/закрытого конкурса.

Таким образом, в действиях органов местного самоуправления по передаче в хозяйственное ведение и безвозмездное пользование объектов теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения, находящихся в муниципальной собственности, установлены нарушения ч. 1 ст. 15 Закона о защите конкуренции, так как непроведение обязательных публичных процедур на право заключения договора аренды или концессионного соглашения поставило данные хозяйствующие субъекты в преимущественное положение перед другими участниками рынка, что привело или могло привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции на рынке предоставления услуг теплоснабжения, водоснабжения и водоотведения.

УФАС по РА были выданы предупреждения о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем изъятия объектов тепло-, водоснабжения и водоотведения в Казну муниципального образования.

2. Второе «типичное» нарушение допускается Администрациями в сфере размещения рекламных конструкций.

В соответствии с действующим рекламным законодательством Российской Федерации орган местного самоуправления обязан выдавать предписания о демонтаже незаконно установленной рекламной конструкции с указанием срока исполнения (статья 19 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»).

Если в установленный срок собственник или иной законный владелец недвижимого имущества, к которому была присоединена рекламная конструкция не выполнил данного предписания либо если собственник или иной законный владелец данного недвижимого имущества неизвестен, демонтаж рекламной конструкции, ее хранение или в необходимых случаях уничтожение осуществляется за счет средств местного бюджета.

В ходе проведения плановых проверок было установлено, что Администрациями выдаются предписания о демонтаже незаконно установленных рекламных конструкций, вместе с тем не отслеживается их исполнение.

Таким образом, не надлежащий контроль за самовольно установленными рекламными конструкциями со стороны Администраций привел к тому, что владельцы таких рекламных конструкций получали преимущества при осуществлении своей предпринимательской деятельности, что было квалифицировано Управлением как признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Администрации, в деятельности которых были установлены такие факты бездействия, были предупреждены о недопустимости нарушения антимонопольного законодательства.

3. Актуальными на сегодняшний день являются нарушения Федерального закона от 13.07.2015 № 220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

В соответствии с нормами данного Закона, свидетельство об осуществлении перевозок по муниципальному маршруту регулярных перевозок, межмуниципальному маршруту регулярных перевозок, смежному межрегиональному маршруту регулярных перевозок по нерегулируемым тарифам и карты соответствующего маршрута выдаются по результатам открытого конкурса на право осуществления перевозок по маршруту регулярных перевозок, если данное свидетельство предназначено для осуществления регулярных перевозок по новому маршруту, за исключением маршрута, установленного в целях обеспечения транспортного обслуживания населения в условиях чрезвычайной ситуации.

Управлением установлено, что локальными нормативными актами установления, изменения, отмены муниципальных маршрутов регулярных перевозок не предусмотрено проведение открытых конкурсов, в связи с чем предпринимателям выдавались свидетельства и карты маршрутов без проведения публичных процедур.

Стоит отметить, что Администрациями объяснялось это тем, что фактически маршруты не являлись новыми, так как предприниматели обслуживали данные маршруты ранее.

Управлением не были приняты во внимание указанные пояснения, так как в понимании Закона об организации регулярных перевозок новыми считаются маршруты, в отношении которых принято решение об установлении маршрута, информация занесена в соответствующий Реестр маршрутов.

Таким образом, Управление пришло к выводу, что действия органов местного самоуправления по выдаче свидетельств и карт маршрутов муниципальных перевозок без проведения открытых конкурсов противоречит положениям Закона об организации регулярных перевозок.

4. Кроме изложенного, необходимо отметить ошибки при применении органами власти пункта 11 части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Данная норма Закона предусматривает передачу на основании договора прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, на срок не более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев. Кроме того, отдельно указано, что предоставление указанных прав на такое имущество одному лицу на совокупный срок более чем тридцать календарных дней в течение шести последовательных календарных месяцев без проведения конкурсов или аукционов запрещается.

В деятельности органов местного самоуправления УФАС по РА выявлены факты передачи муниципального имущества одному и тому же лицу по разным договорам, предусматривающим переход прав владения и пользования, заключенным сроком на 30 календарных дней в течение полугода (шесть последовательных месяцев).

Данные действия УФАС по РА рассматривает как признаки нарушения антимонопольного законодательства в связи с тем, что действительным считается договор, предусматривающий переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, заключенный на основании п. 11 ч. 1 ст. 17.1 Закона о защите конкуренции, на срок равный 30 календарным дням. Превышение данного срока, равно как и заключение последующих договоров с данным лицом в течение шести последовательных календарных месяцев, является неправомерным (последующие договоры являются ничтожными).

**Что касается типичных нарушений законодательства о торговле, можно отметить следующие нарушения.**

1. В соответствии с требованиями Закона о торговле антимонопольный орган осуществляет контроль за соблюдением прав и обязанностей хозяйствующего субъекта, осуществляющего торговую деятельность, и хозяйствующего субъекта, осуществляющего поставки продовольственных товаров, в связи с заключением и исполнением договора поставки продовольственных товаров, за действиями органов власти по принятию актов и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят к установлению на товарном рынке правил осуществления торговой деятельности, отличающихся от аналогичных правил, установленных федеральными законами РФ, ограничение приобретения, аренды хозяйствующими субъектами, осуществляющими розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети, дополнительной площади торговых объектов.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай в Арбитражный суд Республики Алтай было подано исковое заявление о признании недействительным договора аренды нежилого помещения, применении последствий недействительности сделки, в отношении ООО «Розница К-1» и ООО производственно-коммерческая фирма «Мария-Ра».

Данный иск был подан в связи с открытием в декабре 2015 года третьего магазина торговой сети «Мария Ра» (ООО «Розница К-1») на территории Шебалинского района в нарушение части 1 статьи 14 Закона о торговле.

Указанной нормой Закона о торговле хозяйствующим субъектам, которые осуществляют розничную торговлю продовольственными товарами посредством организации торговой сети, запрещается приобретать на любом законном основании дополнительную площадь торговых объектов в случае превышения ими порога в 25% от общего объема продовольственных товаров, реализованных в предыдущем финансовом году на территории муниципального образования, в денежном выражении.

Согласно произведенному расчету УФАС по Республике Алтай ООО «Розница К-1» (торговая сеть «Мария Ра») превысило порог в 25% на территории МО «Шебалинский район» в 2014 году, а, следовательно, ему было запрещено увеличивать торговую площадь магазинов в 2015 году.

ООО «Розница К-1» и ООО ПКФ «Мария-Ра» в декабре 2015 года заключили дополнительные соглашения к ранее действовавшим договорам аренды нежилых помещений (с.Шебалино, ул.Советская, 66, и с.Черга, ул.Горького, 75), которыми уменьшили площади двух магазинов.

Решением от 25.08.2016г. Арбитражный суд Республики Алтай частично удовлетворил исковые требования антимонопольного органа и обязал ООО «Розница К-1» возвратить ООО ПКФ «Мария-Ра» торговую площадь магазина, находящегося по адресу: Шебалинский район, с.Шебалино, ул.Набережная, 48.

УФАС по РА получена информация от ОСП Железнодорожного района г.Барнаула УФССП России по Алтайскому краю о том, что 20.02.2017г. по исполнительному листу, выданному Арбитражным судом Республики Алтай, возбуждено исполнительное производство, которое прекращено в связи с фактическим исполнением, что подтверждается актом возврата арендуемого помещения.

Однако, в адрес Управления поступила информация от Администрации МО «Шебалинское сельское поселение» (вх. № 786 от 17.03.2017г.) о фактическом нахождении магазина торговой сети «Мария Ра» (ООО «Розница К-1») по адресу: Шебалинский район, с.Шебалино, ул.Набережная, 48.

Исполнительное производство возобновлено по заявлению УФАС по РА. В настоящее время УФССП по РА проводятся все необходимые мероприятия в рамках своих полномочий.

2. Типичными нарушениями является отсутствие информации об условиях отбора контрагента для заключения договора поставки продовольственных товаров и о существенных условиях такого договора в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», что противоречит требованиям Закона о торговле.

Отсутствие вышеуказанной информации лишает возможности поставщиков продовольственных товаров ознакомиться с условиями заключения договора поставки, что может сказаться на осуществлении поставщиком предпринимательской деятельности.

**Типичные нарушения в сфере рекламного законодательства**

Рекламой признается информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

В ходе проведенных проверок печатных изданий на предмет соблюдения требований Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» выявлены следующие типичные нарушения указанного Закона:

1. В соответствии с рекламным законодательством размещение текста рекламы в периодических печатных изданиях, не специализирующихся на сообщениях и материалах рекламного характера, должно сопровождаться пометкой «реклама» или пометкой «на правах рекламы». Объем рекламы в таких изданиях должен составлять не более чем сорок процентов объема одного номера периодических печатных изданий.

В нарушение указанных требований в печатных изданиях проверяемых хозяйствующих субъектов отсутствует такая пометка к рекламной информации.

2. В соответствии с рекламным законодательством реклама лекарственных препаратов, медицинских услуг, 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 нарушение указанных требований в печатных изданиях проверяемых хозяйствующих субъектов отсутствуют предупреждения о необходимости консультации у специалиста, о наличии противопоказаний к их применению и использованию (при рекламировании лекарственных препаратов или медицинских услуг).

3. В соответствии с рекламным законодательством при рекламе товаров при дистанционном способе их продажи должны быть указаны сведения о продавце таких товаров: наименование, место нахождения и государственный регистрационный номер записи о создании юридического лица; фамилия, имя, отчество, основной государственный регистрационный номер записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя.

Продажа товаров дистанционным способом – это продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

Самым распространенным нарушением рекламного законодательства в печатных изданиях является нарушение именно указанной нормы закона, а именно, в тексте рекламы отсутствуют наименование продавца, сведения о месте нахождения и государственные регистрационные номера записи о создании юридического лица либо фамилия, имя, отчество, основные государственные регистрационные номера записи о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя (например: продажа дров, угля, строительных материалов).

4. Одним из типичных нарушений рекламного законодательства является распространение рекламы (наружной и в печатных изданиях) о выдаче денежных средств под материнский капитал, строительство жилья, покупки жилья.

Законом о рекламе не допускается реклама, в которой [отсутствует](consultantplus://offline/ref=EE6233C6292EE0FB80FA316AC4588D3B8F429956FAAFBA05948F0297F0D845FEE3AE5B99B63215B5yCfBF) часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В тексте рекламы о выдаче денежных средств под материнский капитал, строительство жилья, покупки жилья отсутствует указание на вид финансовой услуги. Вместе с тем, под «выдачей денежных средств» имеется в виду займ. Следовательно, неуказание вида финансовой услуги – займа, может приводить к искажению смысла рекламируемой услуги.

В соответствии с Законом о рекламе реклама банковских, страховых и иных финансовых услуг должна содержать наименование или имя лиц, оказывающего эти услуги (для юридического лица – наименование, для индивидуального предпринимателя – фамилию, имя, отечество). При таких обстоятельствах, отсутствие в распространяемой рекламе указания на вид финансовой услуги – займа, наименования лица, оказывающего данную услугу, свидетельствует о ее несоответствии требованиям, установленным Законом о рекламе.

5. Законом о рекламе установлено, что не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение [лицензий](consultantplus://offline/ref=0A2AB42C79CFF788DBC4585694111D9A27CDA6BF2BFA8577CB27D3B9BE05gDL) или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений (например обучение вождению).

Управлением установлены неоднократные случаи распространения рекламной информации без получения соответствующих лицензий, что противоречит Закону о рекламе.

6. Законом о рекламе распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования телефонной, факсимильной, подвижной радиотелефонной связи, допускается только при условии предварительного согласия абонента или адресата на получение рекламы, выраженного посредством совершения им действий, однозначно идентифицирующих этого абонента и позволяющих достоверно установить его волеизъявление на получение рассылки. Рассылка признается осуществленной без предварительного согласия абонента, если заказчик рассылки в случае осуществления рассылки по его инициативе или оператор подвижной радиотелефонной связи в случае осуществления рассылки по инициативе оператора подвижной радиотелефонной связи не докажет, что такое согласие было получено.

Нарушение указанной нормы закона является одним из самых распространенных (SPAM).

7. Хозяйствующим субъектом, оказывающим услуги в сфере гостиничного бизнеса, распространялась в сети Интернет реклама и информация нерекламного характера о соответствии корпусов категориям «четыре звезды» и «пять звезд».

Законом о техническом регулировании установлено, что объекты, соответствие которых не подтверждено в порядке, установленном указанным законом, не могут быть маркированы знаком соответствия. Позиционирование гостиничных услуг эко-курорта, как тождественных категории «четыре звезды» и «пять звезд» противоречит требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, способствует необоснованному перераспределению потребительского спроса на рынке гостиничных услуг Республики Алтай, вследствие чего, может причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам, в виде недополученной прибыли, которую они могли бы получить в условиях добросовестной конкуренции.

Таким образом, действия хозяйствующего субъекта, оказывающего услуги в сфере гостиничного бизнеса, связанные с введением в заблуждение относительно потребительских свойств и качества товара (гостиничных услуг эко-курорта) посредством распространения в сети Интернет рекламы и информации нерекламного характера о соответствии корпусов гостиничного комплекса категориям «четыре звезды» и «пять звезд» являются нарушением п. 1 ст. 14.2 Закона «О защите конкуренции». УФАС по РА выдано предупреждениео необходимости прекращения указанных действий.

Выданное предупреждение исполнено в установленный срок.

**В сфере законодательства о контрактной системе**

За текущий период 2017 года в соответствии с законодательством о контрактной системе в УФАС по РА поступило 99 жалоб на действия (бездействие) заказчика, конкурсной, аукционной или котировочной комиссии (за аналогичный период 2016 г. – 87). Необоснованной признана 21 жалоба. Количество обоснованных жалоб составило 49, в результате их рассмотрения государственным и муниципальным заказчикам Управление выдало 22 предписания. Все они исполнены.

Из 99 поступивших жалоб: 14 – отозваны, 15 – возвращены заявителям.

Проведено 2 плановых проверки осуществления закупок, по результатам которых выявлено 16 закупок, осуществленных с нарушением требований Закона о контрактной системе.

В рассматриваемом периоде УФАС по РА в реестр недобросовестных поставщиков включило сведения о 8 участниках закупки, с которыми контракты расторгнуты в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта либо в связи уклонением участника от заключения контракта.

Основные нарушения в действиях Заказчика:

1. Указание в Аукционной документации ГОСТов, утративших силу.

2. Установление в документации требований к товару, не соответствующих законодательству о контрактной системе (отсутствие надлежащей инструкции по заполнению заявки).

3. Установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников закупки (установление излишних требований к материалам (товарам), используемым при выполнении работ).

4. Указание характеристик товара с нарушением ГОСТ.

5. Нарушение требований к содержанию второй части заявки (заказчиком не предусмотрено декларирование п. 7.1. ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе).

6. Нарушения, связанные с неверным определением размеров штрафа, в соответствии с постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом» и не указание в проекте контракта всех возможных значений штрафов.

7. Установление излишних требований к участникам закупки, установление требования о необходимости предоставления лицензии в аукционной документации в случае отсутствия в аукционной документации работ, для выполнения которых необходима лицензия.

8. Установление излишних требования к участникам закупки (предоставление копии свидетельства, выданного саморегулируемой организацией при проведении текущего ремонта, установление дополнительных требований по постановлению Правительства РФ от 04.02.2015 № 99 «Об установлении дополнительных требований к участникам закупки отдельных видов товаров, работ, услуг, случаев отнесения товаров, работ, услуг к товарам, работам, услугам, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также документов, подтверждающих соответствие участников закупки указанным дополнительным требованиям»).

Основные нарушения в действиях Комиссии:

1. Неправомерное отклонение первой части заявки в связи с неуказанием показателей выполняемых работ, поскольку Законом о контрактной системе не предусмотрено указание в заявке характеристик работ, а предусмотрено указание согласия на их выполнение.

2. Неправомерное признание заявок несоответствующими требованиям документации об аукционе на основании постановления Правительства РФ от 30.11.2015 № 1289 «Об ограничениях и условиях допуска происходящих из иностранных государств лекарственных препаратов, включенных в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных препаратов, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд», в случае когда указанное постановление не должно применяться (отсутствие двух заявок которые содержат предложения о поставке лекарственных препаратов, страной происхождения которых являются государства - члены Евразийского экономического союза, и которые не содержат предложений о поставке лекарственных препаратов одного и того же производителя либо производителей, входящих в одну группу лиц, соответствующую признакам, предусмотренным статьей 9 Закона о защите конкуренции);

3. Неправомерное признание заявок ИП не соответствующими требованиям документации об аукционе в связи с непредоставлением декларации о том, что участник соответствует п. 7.1 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе – непривлечение к административной ответственности по ст. 19.28 КоАП РФ, поскольку по указанной статье ИП не могут быть привлечены к административной ответственности.

4. Неуказание в протоколе рассмотрения заявок положений документации об аукционе, которым не соответствует заявка на участие в аукционе, положений заявки на участие в аукционе, которые не соответствуют требованиям, установленным документацией об аукционе

К числу наиболее типичных и часто встречающихся нарушений законодательства о контрактной системе относятся следующие неправомерные действия заказчиков выражающихся в ***необъективном описании объекта закупки.***

В соответствии с требованиями статьи 33 Закона о контрактной системе заказчики обязаны описать в документации о закупке предмет контракта (т.е. закупаемые товары, работы и услуги) объективно, что означает использование при таком описании исключительно тех показателей таких товаров, работ и услуг, которые соответствуют действительным потребностям заказчика, не содержат излишних, некорректных, нестандартных и необоснованных требований, и не имеют своей целью устранение конкуренции при проведении торгов и заключение контракта с «нужным» поставщиком.

Вместе с тем нередко заказчики невольно или намеренно не соблюдают установленные законом правила описания объекта закупки, например:

1) допускают очевидные несоответствия установленных характеристик стройматериалов (песка, битума и т.д.) требованиям действующих государственных стандартов.

*Пример:* Установленное государственным заказчиком максимальное значение показателя «Потеря массы при распаде щебня фракции 1 в составе смеси» (5 %) при требуемой марки щебня по дробимости (1000) не соответствовало положениям ГОСТ 8267-93 (3 %), то есть заказчик допустил возможность поставки компонента асфальтобетонной смеси с характеристиками хуже, чем установлены Госстандартом.

2) требование о подробном описании в заявке химического состава и (или) компонентов товара, и (или) показателей технологии производства, испытаний товара, и (или) показателей, значения которых становятся известными при испытании определенной партии товара после его производства.

*Пример:* Документацией об электронном аукционе установлены требования к описанию участниками закупки в составе заявок, помимо конкретных показателей товара (материала) - песка, используемого при выполнении работ (например, класс, цвет песка, крупность зерен и т.д.), также его химического состава (содержание в песке пород и минералов, относимых к вредным компонентам и примесям и пр.).

Указанные требования заказчика приводят к ограничению количества участников закупки, поскольку Закон о контрактной системе не обязывает участника закупки при оформлении заявки иметь в наличии товар (материал), предлагаемый к использованию при выполнении работ, для представления подробных сведений относительно его химического состава.

Аналогичная позиция изложена в пункте 3 письма ФАС России № ИА/44536/16 от 01.07.2016, а также подтверждена решением Верховного Суда Российской Федерации от 09.02.2017 по делу № АКПИ16-1287.

В качестве мер, направленных на недопущение подобных нарушений в практике осуществления закупок в соответствии с Законом о контрактной системе, УФАС по РА рекомендует заказчикам руководствоваться в своей деятельности следующими подходами:

- недопущение указания в документации о закупке требований к товарам, работам и услугам, не основанных на потребностях заказчика либо не соответствующих таким потребностям, а также излишних требований, не связанных с вопросами качества товаров и результативности выполняемых работ (оказываемых услуг);

- установление в документации на выполнение работ по строительству и ремонту минимального числа только наиболее важных, существенных для выполнения работ показателей строительных материалов, которые в действительности будут проверяться при приемке работ;

- неукоснительное соблюдение положений письма ФАС России от 01.07.2016 № ИА/44536/16 «Об установлении заказчиком требований к составу, инструкции по заполнению заявки на участие в закупке», в котором даны подробные указания относительно правил описания объекта закупки.

### 2. Практика выявления и пресечения нарушений Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках)

За текущий период 2017 года УФАС по РА:

- рассмотрено по существу 2 жалобы участников закупки (обе признаны обоснованными), в действиях заказчика выявлено 4 нарушения Закона о закупках, выдано 2 предписания об устранении таких нарушений.

Существенной особенностью осуществления контрольных полномочий в указанной сфере является то обстоятельство, что в соответствии с действующим законодательством антимонопольные органы не наделены правом проведения плановых или внеплановых проверок соблюдения требований Закон о закупках при осуществлении заказчиками закупочной деятельности.

Контроль в отношении действий заказчика при закупке товаров, работ, услуг в рамках Закона о закупках осуществляется путем подачи жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закон о защите конкуренции в случаях, указанных в части 10 статьи 3 Закона о закупках, а в иных случаях путем подачи заявления о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с Административным регламентом Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденным приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339.

При этом сложившаяся практика арбитражных судов по вопросам применения Закона о закупках (в особенности недавнее определение Верховного Суда РФ от 11.04.2017 по делу N 304-КГ16-17592, А27-24989/2015) фактически лишает антимонопольные органы возможности по рассмотрению жалоб, в которых отсутствуют указания на нарушения, предусмотренные части 10 статьи 3 Закона о закупках, а именно:

1) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, информации о закупке или нарушение сроков такого размещения;

2) предъявление к участникам закупки требований о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;

3) осуществление заказчиками закупки в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Закона о контрактной системе;

4) неразмещение или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Таким образом, участник закупки в рамках оперативной процедуры, предусмотренной статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, не может обжаловать в антимонопольный орган действия заказчика и членов закупочной комиссии, не связанные с вышеуказанными нарушениями Закона о закупках (например, незаконный отказ в допуске к участию в закупке, необъективное описание объекта закупки, предъявление незаконных требований к участникам и к содержанию их заявок и т.д.).

Соответственно, УФАС по РА не может не учитывать вышеуказанные обстоятельства в своей правоприменительной практике, и вынуждено отказывать в принятии таких жалоб в рамках статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, рассматривая их как заявления о нарушении антимонопольного законодательства, что, конечно, лишает осуществляемые контрольные мероприятия оперативности и эффективности, хотя бы по причине того, что при рассмотрении заявления (в отличие жалобы) антимонопольный орган не вправе на период разбирательства приостановить проведение закупки и заключение договора по ее итогам.

Учитывая изложенное, по мнению УФАС по РА, если участники закупки желают чтобы их жалобы были рассмотрены максимально оперативно и своевременно, т.е. в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, то им следует придерживаться следующих правил оформления жалобы, подаваемой в рамках Закона о закупках:

- если обжалуемые действия заказчика или членов его закупочной комиссии связаны с осуществлением отбора участников или ограничением количества участников (необоснованный допуск к участию в закупке, необоснованный отказ в допуске, нарушение порядка определения победителя, предъявление незаконных требований), то в жалобе должно быть указано, что данные действия представляют собой нарушение, предусмотренное пунктом 2 части 10 статьи 3 Закона о закупках;

- если обжалуемые действия заказчика или членов его закупочной комиссии связаны с неполнотой, необъективностью и непрозрачностью извещения, документации о закупке, протоколов рассмотрения и оценки заявок, то в жалобе должно быть указано, что данные действия представляют собой нарушение, предусмотренное пунктом 1 части 10 статьи 3 Закона о закупках.