**Доклад на Публичные слушания Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу**

Тема: Результаты правоприменительной практики Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу за III квартал 2017 года в сфере контроля:

-антимонопольного законодательства,

-законодательства о рекламе,

-**законодательства в сфере закупок.**

не принимал

1. **Практика выявления и пресечения нарушений Федерального закона № 135-ФЗ "О защите конкуренции" и Федерального закона 38-ФЗ "О рекламе".**

Ямало-Ненецкое УФАС России является уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в том числе, функции по контролю и надзору за соблюдением антимонопольного и рекламного законодательства, а также торговой деятельности. Полномочия и функции антимонопольного органа в этих сферах деятельности установлены Федеральными законами № 135-ФЗ «О защите конкуренции», № 38—ФЗ «О рекламе» и № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

Правоприменительная практика Ямало-Ненецкого УФАС России в части соблюдения антимонопольного законодательства имеет четыре основных вектора:

1) контроль за действиями хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение на товарных рынках;

**2)** выявление и пресечение ограничивающих конкуренцию актов и действий (бездействий) органов власти, органов, иных осуществляющих функции указанных органов организаций.

3) недопущение и устранение недобросовестной конкуренции между хозяйствующими субъектами.

4) Нарушения порядка проведения процедуры торгов, ограничение конкуренции на торгах.

Правоприменительная практика Ямало-Ненецкого УФАС России в части соблюдения законодательства о рекламе имеет два основных вектора:

1) Реклама, распространяемая по сетям электросвязи (смс-рассылка);

2) Нарушения требований к рекламе отдельных видов товаров.

За отчетный период Ямало-Ненецким УФАС России рассмотрено 58 заявлений о нарушении антимонопольного законодательства и законодательства о рекламе.

23 заявлений в настоящий момент находятся в стадии рассмотрения.

Выдано два предупреждения о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства из них одно выполнено, второе в стадии выполнения.

Возбуждено 8 дел о нарушении законодательства о рекламе.

3 дела прекращены ввиду отсутствия нарушения.

5 дел находиться в стадии рассмотрения.

**В качестве примера можно привести следующие**

**Пример нарушения антимонопольного законодательства:**

*Решением Собрания депутатов муниципального образования п. Н утверждено Положение о порядке передачи муниципального имущества муниципального образования в безвозмездное пользование.*

*Согласно Положения передача муниципального имущества в безвозмездное пользование может осуществляться в целях повышения эффективности решения социально значимых вопросов местного значения.*

*Проведенной проверкой установлено, что Администрацией МО по результатам проведения открытых аукционов заключены договоры безвозмездного пользования муниципальным имуществом (спецтехника) с ООО .*

*Договорами установлено, что имущество используется ссудополучателем исключительно для оказания жилищно-коммунальных услуг на территории МО.*

# *Вместе с тем, законом, а также Уставом муниципального образования к вопросам местного значения сельского поселения не отнесено оказание жилищно-коммунальных услуг. Таким образом, передача муниципального имущества в безвозмездное пользование с целью оказания жилищно-коммунальных услуг противоречит общим принципам организации местного самоуправления в Российской Федерации.*

*Необходимо отметить, что организация содержания муниципального жилищного фонда осуществляется органом местного самоуправления путем проведения открытого конкурса по отбору управляющей организации и последующим заключением договора управления многоквартирным домом, являющимся муниципальной собственностью (ч.4 ст.161 Жилищного кодекса РФ).*

*Непосредственно содержание жилого помещения обеспечивается нанимателем жилого помещения, который в силу п. 5 ч. 3 ст. 67 Жилищного кодекса РФ обязан своевременно вносить плату за жилое помещение и коммунальные услуги.*

*В случае необходимости оказания имущественной поддержки управляющей организации ООО «…», орган местного самоуправления был правомочен рассмотреть вопрос о предоставлении муниципальной преференции в соответствии с Главой 5 Федерального закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.*

*В отсутствие оснований для предоставления вышеуказанного имущества в безвозмездное пользование и в отсутствие муниципальной преференции орган местного самоуправления в целях наиболее эффективного решения вопросов местного значения был правомочен передать имущество в аренду.*

*Кроме того, необходимо отметить, что установление в аукционной документации целевого назначения муниципального имущества, права на которое передаются по договору «для оказания жилищно-коммунальных услуг» фактически ограничило круг участников торгов, поскольку на территории МО жилищно-коммунальные услуги оказываются только одной управляющей организацией.*

*В соответствии с Законом о защите конкуренции, органам власти и иным осуществляющим функции указанных органов органам, запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности запрещается предоставление государственной или муниципальной преференции в нарушение требований, установленных главой 5 настоящего Федерального закона и создание дискриминационных условий.*

*При этом для квалификации действий (бездействий) не требуется доказывания наступления неблагоприятных последствий, достаточно угрозы их наступления.*

*В рассматриваемом случае, передачу муниципального имущества в безвозмездное пользование с целью оказания жилищно-коммунальных услуг не в целях решения социально значимых вопросов местного значения, следует рассматривать в качестве предоставления муниципальной преференции без согласия антимонопольного органа, что содержит признаки нарушения Закона о защите конкуренции.*

*Кроме того, такая передача муниципального имущества создает необоснованные преимущества для отдельного хозяйствующего субъекта на рынке владения и (или) пользования муниципальным имуществом в границах МО создает дискриминационные условия и также содержит признаки нарушения Закона о защите конкуренции.*

*В связи с наличием в действиях Администрации признаков нарушения Закона о защите конкуренции, Ямало-Ненецкое УФАС России, выдало Администрации предупреждение, о необходимости совершения действий, направленных на обеспечение конкуренции, с этой целью Администрации надлежит в месячный срок с момента получения предупреждения вернуть*

*Предупреждение исполнено в срок*

***Пример: (Реклама)***

*В адрес Ямало-Ненецкого УФАС России поступило обращение гражданки по факту распространения издательством информации в журнале с нарушением статьи 8 Федерального закона «О рекламе» в части распространения рекламы товаров при дистанционном способе их продажи без указания сведений о продавце таких товаров.*

*Согласно* [*статье 8*](consultantplus://offline/ref=29FF3F181F1CA0A1E735E923D83F9DD14BB474F566B94FA9776ABACE8646387A94EF8E1C731B2A33pDVCG) *Федерального закона "О рекламе" в 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.*

*В соответствии с ч. 6 ст. 38 Закона о рекламе рекламодатель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 8 Закона о рекламе.*

*В соответствии с ч. 7 ст. 38 Закона о рекламе рекламораспространитель несет ответственность за нарушение требований, установленных ст. 8 Закона о рекламе.*

*Следовательно,*

*Возбуждено производство по делу № 05-01/8/25-2017 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.*

*Признать лицами, участвующими в деле:*

*1). ООО «..» - в качестве рекламораспространитель;*

*2). ИП «К») - в качестве рекламодатель.*

***Хотелось бы обратить внимание на еще одну контрольную функцию Управления в части преференций***

За отчетный период Управлениемрассмотрено 25 заявление о даче согласия на предоставление государственной или муниципальной преференции**.**

- в 21 случаях выданы решения о согласовании преференции;

- в одном (1) случае отказано в предоставлении согласия;

- в 2 случаях заявления о даче согласия возвращены ввиду несоответствия представленных документов требованиям, установленным частью 1 статьи 20 Закона о защите конкуренции;

- в одном (1) решение о том, что не требуется согласие антимонопольного органа.

**В качестве примера можно привести следующие………..**

**Пример:**

*В соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 20 Федерального закона от 26.07.2006 № 135- ФЗ «О защите конкуренции», по результатам рассмотрения заявления Администрации района о даче согласия на предоставление муниципальной преференции ООО в целях обеспечения жизнедеятельности населения в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, путем передачи в аренду муниципального имущества – объектов коммунальной инфраструктуры и объектов, необходимых для организации в границах района услуг тепло-, водоснабжения для населения, принято решение об отказе в предоставлении муниципальной преференции, ввиду нижеследующего.*

*Согласно части 1 статьи 17.1 Закон о защите конкуренции заключение договоров аренды, договоров безвозмездного пользования, договоров доверительного управления имуществом, иных договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров.*

*При этом указанный в части 1 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции порядок заключения договоров не распространяется на имущество, распоряжение которым осуществляется в соответствии с Земельным кодексом Российской Федерации, Водным кодексом Российской Федерации, Лесным кодексом Российской Федерации, законодательством Российской Федерации о недрах, законодательством Российской Федерации о концессионных соглашениях (часть 2 названной статьи).*

*В соответствии с пунктом 11 части 1 статьи 4 Федерального закона N 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, переработки и утилизации (захоронения) бытовых отходов, объекты, предназначенные для освещения территорий городских и сельских поселений, объекты, предназначенные для благоустройства территорий, а также объекты социально-бытового назначения.*

*Частью 3 статьи 41.1 Закона о водоснабжении и водоотведении предусмотрено, что в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения или одной системы из числа таких систем, одного отдельного объекта таких систем, находящегося в государственной или муниципальной собственности, и датой опубликования извещения о проведении конкурса, превышает пять лет либо дата ввода в эксплуатацию хотя бы одного такого объекта или одной такой системы, одного отдельного объекта таких систем не может быть определена, передача прав владения и (или) пользования такими объектами или системами осуществляется только по концессионным соглашениям (за исключением предоставления в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации указанных прав на это имущество лицу, обладающему правами владения и (или) пользования сетью инженерно-технического обеспечения, в случаях, если это имущество является частью соответствующей сети инженерно-технического обеспечения и данные часть сети и сеть являются технологически связанными в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).*

*Таким образом, если все объекты теплоснабжения. Водоснабжения и водоотведения, в отношении которых планируется передача прав владения и (или) пользования, введены в эксплуатацию менее чем за пять лет до момента опубликования извещения о проведении конкурса, в отношении таких объектов может быть заключен договор аренды, в ином случае только концессионное соглашение.*

*Путем внедрения института концессий, законодательством Российской Федерации реализуется государственная политика по привлечению в жилищно-коммунальное хозяйство частных инвестиций.*

*Поскольку, разница между датой ввода в эксплуатацию объектов системы коммунальной инфраструктуры и иных объектов коммунального хозяйства, указанных в заявлении о даче согласия на предоставление муниципальной преференции, и датой обращения в антимонопольный орган с указанным заявлением превышает пять лет, а для передачи подобных объектов законом прямо установлен специальный порядок передачи прав владения и пользования таких объектов - по концессионным соглашениям, то возможность передачи указанных объектов в аренду по муниципальной преференции, исключена.*

### статья 18.1 Закона о защите конкуренции

### Соблюдение требований законодательства Российской Федерации при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися

За отчетный период, в Ямало-Ненецкое УФАС России поступило 17 заявлений, рассмотренных в порядке статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения данных заявлений Комиссией Ямало-Ненецкого УФАС России приняты следующие решения:

8 жалоб – признаны необоснованными;

2 жалобы – обоснованными;

6 жалоб – возвращены заявителям как несоответствующие порядку подачи жалобы.

1 жалоба отозвано заявителям.

Особенности применения статьи 18.1 Статьей 18.1 закона "О защите конкуренции" в отношении Федерального закона N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон)

«Статьей 18.1 закона "О защите конкуренции" (далее - Закон о защите конкуренции) установлен порядок рассмотрения антимонопольным органом жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров.

Вместе с тем в силу части 10 статьи 3 Закона о закупках участник закупки вправе обжаловать в антимонопольный орган в порядке, установленном антимонопольным органом, действия (бездействие) заказчика при закупке товаров, работ, услуг в случаях:

1. неразмещения в единой информационной системе положения о закупке, изменений, вносимых в указанное положение, информации о закупке, подлежащей размещению, или нарушения сроков такого размещения;
2. предъявления к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документацией о закупке;
3. осуществления заказчиками закупки в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона N 44-ФЗ "О контрактной системе;
4. неразмещения или размещения в единой информационной системе недостоверной информации о годовом объеме закупки, которую заказчики обязаны осуществить у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Верховным судом Российской Федерации выражено мнение что:

Указанная норма Закона о закупках носит императивный характер и приведенный в ней перечень оснований для обжалования действий (бездействия) заказчика в антимонопольный орган является исчерпывающим, соответственно положения статьи 18.1 Закона о защите конкуренции должны применяться с учетом данной нормы.

При этом право участника закупки обжаловать в судебном порядке действия (бездействие) заказчика при закупке предусмотрено в пункте 9 статьи 3 Закона о закупках и не ограничено какими-либо условиями, как это определено при обращении с жалобой в антимонопольный орган.

Таким образом, правовое значение имеет как установленный порядок обжалования, так и исчерпывающий перечень случаев нарушений процедуры закупки, предусматривающий право участника закупки на обжалование в административном порядке

То есть такие основания для обжалования как решения комиссии не предусмотрены. (Определение от 11.04.2017 г. №304-КГ 16-17592).

# 2. Контроль законодательства о контрактной системе

За отчетный период, Ямало-Ненецким УФАС России рассмотрено 156 жалоб на действия Заказчика при организации и проведении закупок в рамках Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для государственных и муниципальных нужд», из них:

- 48 жалобы возвращено заявителям как несоответствующие требованиям, установленным статьей 105 Закона о контрактной системе (в том числе оставленные без рассмотрения);

- 7 жалоб отозвано заявителями на основании части 15 статьи 105 Закона о контрактной системе;

- 84 жалоб Комиссией Ямало-Ненецкого УФАС России признаны необоснованными;

- 17 жалоб Комиссией Ямало-Ненецкого УФАС признаны обоснованными (в том числе частично обоснованными);

- Выдано14 предписаний об устранении нарушений [Закона](consultantplus://offline/ref=EEBEE475EA88D079CBD5B1DFFBE3BE411BFED4A5DF2CAE0074839EA0ECDBIBL) о контрактной системе.

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| № п/п | Показатель | Субъект Российской Федерации | Муниципальный заказчик | Всего |
| 1 | Поступило жалоб | 71 | 85 | 156 |
| 2 | Возвращено | 24 | 24 | 48 |
| 3 | Отозвано заявителями | 1 | 6 | 7 |
| 5 | Признано необоснованными | 40 | 44 | 84 |
| 6 | Признано обоснованными (в том числе частично обоснованными) | 6 | 11 | 17 |
| 6.2 | Количество закупок с нарушениями, выявленными в результате рассмотрения жалоб и проведения внеплановых проверок при рассмотрении жалоб | 6 | 9 | 15 |
| 7 | Выдано предписаний | 5 | 9 | 14 |
| Основные виды нарушений | | | | |
| 8.1 | нарушения в части размещения информации в единой информационной системе | 1 |  | 1 |
| 8.2 | нарушения порядка отбора участников закупок | 1 | 2 | 3 |
| 8.3 | нарушения в части установления требований в документации о закупках, влекущие ограничение количества участников закупок | 2 | 4 | 6 |
| 8.4 | иные нарушения | 3 | 5 | 8 |

**Наиболее интересные практики:**

Заявитель обратился с жалобой, по мнению Заявителя его права и законные интересы нарушены действиями Аукционной комиссии, неправомерно принявшей решение о признании заявки участника ООО "С" соответствующей требованиям, установленным в документации об аукционе.

**2. Основание второе** - победитель не предоставил в составе второй части заявки документы (достоверные сведения) предусмотренные пунктами 4, 5 части 2 статьи 62 Закона о контрактной системе в сфере, а именно Устав и выписку из единого государственного реестра юридических лиц в действующей редакции.

**3. Основание третье** - наличие в документах Победителя, предоставленных в составе второй части заявки недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе.

Согласно информации из ЕГРЮЛ, находящейся и полученной с официального сайта Федеральной налоговой службы Российской Федерации, в Выписке от 02.09.2017г., указаны сведения об адресе Победителя (629400, ЯНАО, г. Лабытнанги, ул. Автострадная, д. 8А, офис 21, о чем в ЕГРЮЛ внесена соответствующая запись 16.08.2016), противоречащие сведениям, указанным в Выписке и Уставе (адрес: 629400, ЯНАО, г. Лабытнанги, ул. Обская, д. 77), но соответствующие Информации, в составе заявки Победителя.

Таким образом, действия Аукционной комиссии, принявшей решение о соответствии заявки Победителя требованиям документации об аукционе, нарушают [часть 6 статьи 69](consultantplus://offline/ref=E8AC1A70012ABE80DA90E89C03D5D62AE8C7F11B1240FA89DF34F98A1118B564314F38808B72AAB0v7u3K) Закона о контрактной системе, так как Аукционная комиссия при наличии недостоверной (противоречивой) информации в поданных в составе заявки Победителя документах, должна была принять решение о несоответствии заявки Победителя на участие в Аукционе требованиям, установленным документацией об аукционе.

Следовательно, Комиссия пришла к выводу об обоснованности доводов жалобы по второму и третьему основаниям.

**Реестр недобросовестных поставщиков**

За отчетный период, Ямало-Ненецким УФАС России рассмотрено 38 Заявлений, из них:

- 16 уклонились от заключения контракта;

- 22 контрактов расторгнуто (в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта);

- включено в реестр недобросовестных поставщиков 3 Исполнителя;

- отказано во включении в реестр 35 Заявлениям.

# 7. Практика применения мер административной ответственности

# в соответствии с требованиями КоАП

За отчетный период, 3 квартал 2017года (июль, август, сентябрь)Ямало-Ненецким УФАС России вынесено 49 постановлений о наложении штрафов за нарушение Законодательства о контрактной системе на общую сумму **823 000,00** руб. (восемьсот двадцать три тысячи рублей, 00 копеек).

- Прекращено 9 дела;

- Находится в стадии обжалования в судебном порядке 2 дела.

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
|  |  |  |  | Выдано постановлений о наложении штрафа | | Сумма уплаченного штрафа (тыс. руб.) |
| № п/п | Выявленные нарушения | Возбуждено дел(составлено протоколов) | Прекращено дел | кол-во | сумма (тыс. руб.) |
| 1 | ч.1 ст.7.29 | 5 |  | 5 | 150 000,00 | 180 000,00 |
| 2 | ч.2 ст.7.29 | 14 |  | 13 | 505 000,00 | 50 000,00 |
| 3 | ч.1 ст.7.30 |  |  |  |  | 15 000,00 |
| 4 | ч.1.4 ст.7.30 | 4 | 1 | 3 | 45 000,00 | 15 000,00 |
| 5 | ч.2.1 ст.7.30 | 1 |  | 1 | 10 000,00 | 10 000,00 |
| 6 | ч.4 ст.7.30 |  |  |  |  | 9 000,00 |
| 7 | ч.4.1 ст.7.30 | 1 |  | 1 | 10 000,00 | 28 386,26 |
| 8 | ч.4.2 ст.7.30 | 21 |  | 21 | 63 000,00 | 18 000,00 |
| 9 | ч.4 ст.7.32 | 11 | 8 | 5 | 40 000,00 |  |
|  | **Всего** | **57** | **9** | **49** | **823 000,00** | **325 386,26** |

ч.4.2 ст.7.30

4.2. Утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, за исключением случаев, предусмотренных [частями 4](consultantplus://offline/ref=3F28BA4F054D2498A4E8A88C0BCDB7EA30E5A676AA9C3E6A2E77D2181B2B143B43DBC0C6FA45WFL4I) и [4.1](consultantplus://offline/ref=3F28BA4F054D2498A4E8A88C0BCDB7EA30E5A676AA9C3E6A2E77D2181B2B143B43DBC0C6FA44WFLCI) настоящей статьи, -

ч.1, 2 ст.7.29

1. Принятие решения о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), за исключением случаев, предусмотренных [частями 2](#Par4) и [2.1](consultantplus://offline/ref=F91414B913A63634FE1FD9410F3C3F0668127E7100ACD07A215706DEAD63FA80AAF553FA7165ZFzDO) настоящей статьи, -

2. Принятие решения о способе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), в случае, если определение поставщика (подрядчика, исполнителя) должно осуществляться путем проведения конкурса или аукциона, -

ч.4 ст.7.32

4. Изменение условий контракта, в том числе увеличение цен товаров, работ, услуг, если возможность изменения условий контракта не предусмотрена [законодательством](consultantplus://offline/ref=6F427AAD6D4065275001FECC040F59A87C420D49074E1133E34F34B68A4DDE0898A66372F5BDFDC1X0P4I) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, -

ч.1.4 ст.7.30

Размещение должностным лицом информации и документов, требований, предусмотренных законодательством, либо нарушение указанными лицами порядка предоставления конкурсной документации или документации об аукционе, порядка разъяснения положений такой документации, порядка приема заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), окончательных предложений.

ч.2.1 ст.7.30

Нарушение предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок требований к содержанию протокола, составленного в ходе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), -

ч.4.1 ст.7.30

Включение в описание объекта закупки требований и указаний в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименования места происхождения товара или наименования производителя, требований к товарам, информации, работам, услугам при условии, если такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, предусмотренных [законодательством](consultantplus://offline/ref=79683BE9C313964A708DCDA6EA4974139595676DDF3E6D65D5A917BC0D343AA26AA3004AE14DF92BcCT2I) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, или включение в состав одного лота, объекта закупки товаров, работ, услуг, технологически и функционально не связанных между собой, -