**ДОКЛАД**

**ПО ВОПРОСУ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ**

**УЛЬЯНОВСКОГО УФАС РОССИИ**

**(I полугодие 2020 года)**

**Раздел 1. Контроль за соблюдением антимонопольного законодательства**

**I. Практика выявления и пресечения нарушений Закона о защите конкуренции**

1. Ульяновским УФАС России в 2020 году региональным операторам по обращению с твердыми коммунальными отходами выдано 6 предупреждений по признакам нарушения п. 3 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Предложения о заключении договора по обращению с твёрдыми коммунальными отходами, а также бланки договоров на оказание услуг по обращению с твёрдыми коммунальными отходами которые предлагались потребителям к заключению отличались от существенных условий типового договора, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации №1156 от 12.11.2016 «Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 25 августа 2008 г. N 641».

Действия региональных операторов по обращению с твёрдыми коммунальными отходами, содержали признаки нарушения антимонопольного законодательства и выразились в следующем:

1) в навязывании потребителю применение способа учета объема и (или) массы ТКО, определенного региональным оператором в одностороннем порядке;

2) в передаче контейнера/бункера потребителю по акту, а также возмещению стоимости контейнера/бункера или их ремонта в случае порчи (механического повреждения), утраты, хищения либо полной гибели вследствие неправильной эксплуатации или их перегрузки, тогда как в соответствии со ст. 210 ГК РФ собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором. В соответствии со ст. 211 ГК РФ риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет его собственник, если иное не предусмотрено законом или договором.

Кроме того, согласно п. 90 Основ ценообразования в области обращения с твердыми коммунальными отходами, утвержденных Постановление Правительства РФ от 30.05.2016 № 484 необходимая валовая выручка регионального оператора, в том числе включает расходы на приобретение контейнеров и бункеров и их содержание в размере не более 1% от необходимой валовой выручки на очередной период регулирования.

У собственников жилых домов в зоне застройки ИЖС, не являющихся собственниками контейнера для сбора ТКО и земельного участка, на котором расположена обустроенная контейнерная площадка, отсутствует обязанность по принятию контейнера/бункера по акту в безвозмездное пользование и возврата по акту региональному оператору, а также обязанности возмещения региональному оператору стоимости их ремонта, либо их стоимости, без установления вины потребителя законным методом;

3) в исключении из текста бланка договора обязанности регионального оператора, предусмотренной пп. д) п. 11 типового договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальным отходами. Согласно пп.д) п. 11 Формы типового договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальным отходами региональный оператор обязан принимать необходимые меры по своевременной замене поврежденных контейнеров, принадлежащих ему на праве собственности или на ином законном основании, в порядке и сроки, которые установлены законодательством субъекта РФ;

4) в требовании у потребителей (физических лиц) представления сведений о СНИЛС, ИНН, банковских реквизитах, предоставление которых законодательством не предусмотрено;

5) в требовании у потребителей – физических лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц прикладывать к заявке для заключения договора копию паспорта, предоставление которого законодательством не предусмотрено;

6) в требовании у собственников жилых домов в зоне застройки ИЖС предоставления сведений об адресе существующей контейнерной площадке, типе контейнеров на контейнерной площадки, количестве контейнеров на контейнерной площадке.

У собственников жилых домов в зоне застройки ИЖС, не являющихся собственниками контейнера для сбора ТКО и земельного участка, на котором расположена обустроенная контейнерная площадка, отсутствуют сведения об адресах контейнерных площадок, о типах контейнера и количестве контейнеров на контейнерной площадке. Указанные сведения содержатся в «Реестре мест (площадок) накопления твердых коммунальных отходов» и «Территориальной схеме обращения с отхода в Ульяновской области»;

7) в навязывании потребителю порядка фиксации нарушений по договору в уполномоченном органе исполнительной власти Ульяновской области лишь в случае неустранения допущенных нарушений при оказании услуг по настоящему договору в указанный в акте срок, и/ (или) не направления Региональным оператором мотивированных возражений. В соответствии с п. 20 типовой формы договора, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.11.2016 №1156, Потребитель направляет копию акта о нарушении Региональным оператором обязательств по договору в уполномоченный орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации независимо от условия устранения региональным оператором допущенных нарушений при оказании услуг по договору и направления региональным оператором мотивированных возражений.

Таким образом, неуведомление уполномоченного органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации о ненадлежащем исполнении региональным оператором своих обязательств по договору позволяет региональному оператору в дальнейшем ущемлять интересы неопределенного круга потребителей;

8) в освобождении себя от ответственности и перекладывании ответственности за совершенные нарушения на потребителя в случае неуведомления о выявленных фактах нарушения Региональным оператором до 17 часов 00 минут текущего дня;

9) в навязывании потребителю условия по оплате предоставляемых сведений, касающихся исполнения договора в части объема принятых от потребителя ТКО (300 руб. с НДС за одну справку), тогда как Правилами №1156 предоставление сведений, касающихся исполнения договора, на платной основе не предусмотрено. Кроме того, следует отметить, что региональный оператор в п. 4.3.20 договора запрашивает у потребителя сведения о количестве и составе образующихся у потребителя ТКО на безвозмездной основе.

10) в требовании предъявлять к вывозу образуемые ТКО в полном объеме, запрещая изымать самостоятельно, организовывать изъятие, а равно допускать изъятие третьими лицами компонентов ТКО, тогда как право собственности на ТКО переходит от потребителя к региональному оператору после погрузки ТКО в мусоровоз. Тем самым ограничивается право потребителя в пользовании ТКО, находящемся в его собственности до перехода права собственности региональному оператору.

Указанные требования региональных операторов противоречат нормам действующего законодательства Российской Федерации и ущемляют интересы неопределенного круга потребителей, которым предлагается указанный договор к заключению.

На настоящий момент 5 предупреждений исполнено, 1 находится на стадии исполнения.

**2.** Ульяновским УФАС России вынесено решение о признании Министерства физической культуры и спорта Ульяновской области, Фонда «Содействие развитию спорта в Ульяновской области», Администрации города Димитровграда Ульяновской области, МАУ «СК «Нейтрон» нарушившими пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выражающиеся в совершении действий по соглашению, направленных на неиспользование публичных процедур, предусмотренных законодательством, при строительстве парка экстремальных видов спорта на территории стадион «Старт» в МО «город Димитровград» Ульяновской области, что ограничивает конкуренцию на рынке строительных работ.

При рассмотрении дела было установлено, что 31.05.2019 Губернатором Ульяновской области утверждена, Дорожная карта по созданию кластера экстремальных видов спорта на территории стадиона Старт в МО «город Димитровград»

Согласно представленным пояснениям данная дорожная карта разработана Фондом. Кроме того, дорожная карта согласована Генеральным директором МУ «СК «Нейтрон» и Ио главы г. Димитровграда.

Пункт 1 дорожной карты в качестве мероприятия запланировано «проведение переговоров с контрагентами для формирования пакета коммерческих предложений по закупке специализированного оборудования кластера экстремальных видов спорта на стадионе «Старт» муниципального образования «город Димитровград» (срок выполнения мероприятия: 15.05.2019-15.06.2019; ответственные: Министерство физической культуры и спорта Ульяновской области», Фонд «Содействие развитию спорта в Ульяновской области»).

П. 2 предусматривает проведение инженерных работ по подготовке площадки кластера экстремальных видов спорта на стадионе «Старт» МО г. Димитроград. Ответственны: - Ио главы г. Димитровграда, Председатель Комитета по физической культуре и спорту Администрации города Димитровграда Ульяновской области

П. 3 Дорожной карты предусмотрен монтаж специализированного оборудования для кластера экстремальных видов спорта на стадионе «Старт» МО «город Димитровград» и укладка специализированного прорезиненного травмобезопасного покрытия в зону игровых видов спорта (срок выполнения мероприятия: 20.08.2019; ответственные: Министерство физической культуры и спорта Ульяновской области», Фонд «Содействие развитию спорта в Ульяновской области», МАУ «СК «Нейтрон»).

В соответствии с п. 4 Дорожной карты запланирована передача на баланс МАУ «СК «Нейтрон» в оперативное управление объектов кластера экстремальных видов спорта на стадионе «Старт» МО «город Димитровград» (срок выполнения мероприятия: 31.08.2019; ответственные: Министерство физической культуры и спорта Ульяновской области», Фонд «Содействие развитию спорта в Ульяновской области», МАУ «СК «Нейтрон»).

Данные ответственные лица согласились реализовывать Дорожную карту по созданию кластера экстремальных видов спорта на территории стадиона Старт в МО «город Димитровград». Мероприятия, заложенные данной Дорожной картой, также выполнялись ответственными лицами.

17.06.2019 между Фондом «Содействие развитию спорта в Ульяновской области» (заказчик) и ООО «Дим-Профи» (подрядчик) заключен договор № 18, по которому подрядчик обязуется выполнить работы по созданию парка экстремальных видов спорта на территории стадион «Старт» в МО «город Димитровград» Ульяновской области, расположенного по адресу: г. Димитровград, ул. Курчатова, 3, в соответствии с локальной сметой (приложение № 1), перечнем оборудования (приложение № 2), а заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы на условиях, предусмотренных договором, в срок «не позднее 01 сентября 2019 года». Цена договора составляет 6 500 000 руб.

19.06.2019 между Министерством физической культуры и спорта Ульяновской области и Фондом «Содействие развитию спорта в Ульяновской области» заключено дополнительное соглашение к Соглашению от 06.03.2019 № 4, в соответствии с которым объем предоставляемых последнему субсидий увеличивается на 6 500 000 рублей и составляет 14 500 000 руб. в связи с включением нового социально значимого мероприятия «Создание кластера экстремальных видов спорта на территории стадиона «Старт» в МО «город Димитровград» (срок проведения – июнь-август 2019 года). При реализации данного мероприятия запланированы следующие работы: организация скейтпарка, сцена для показательных выступлений спортсменов, модернизация баскетбольной площадки, изготовление материального центра арт-площадки, закупка и монтаж панна-площадки.

Согласно акту Счетной Палаты Ульяновской области от 16.12.2019 общая стоимость невыполненных работ составила 774,3 тыс. руб. Кроме того, в акте отражено, что в ходе работ по созданию кластера экстремальных видов спорта создан объект недвижимости – спортивная площадка для занятий экстремальными видами спорта, хотя финансовое обеспечение таких затрат Порядком №439-П не предусмотрено.

Ульяновским УФАС России установлено, что земельный участок под стадионом «Старт» в г. Димитровграде Ульяновской области (кадастровый номер 73:23:0000002705) представлен МАУ «СК «Нейтрон» в постоянное (бессрочное) пользование. Права пользования (либо иные права) в отношении данного земельного участка с 01.05.2019 по настоящее время никому не передавались. Объекты кластера экстремальных видов спорта на стадионе «Старт» МО «Город Димитровград» Ульяновской области на баланс МАУ «СК «Нейтрон» не передавались, в реестре муниципальной собственности г. Димитровграда Ульяновской области не значатся.

В объяснениях директора ООО «Дим-Профи», данных Прокуратуре Ульяновской области 29.08.2019, пояснено, что заключению договора от 19.06.2019 предшествовало заседание Координационного совета, на котором присутствовал представитель Фонда, который после заседания подошел к директору общества и сказал, что Фонд планирует финансирование скейтпарка, в связи с чем необходимы услуги фирмы, которая способна осуществить необходимые работы. После разговора направлен соответствующее коммерческое предложение в Фонд «Содействие развитию спорта в Ульяновской области». В июне 2019 года Фондом и ООО «Дим-Профи» составлена дефектная ведомость и заключен договор от 17.06.2019.

В пояснениях бывшего директора Фонда указано, в мае 2019 года в г. Димитровграде состоялась встреча Губернатора Ульяновской области с представителями молодежи области, в ходе которой была достигнута договоренность о строительстве на стадионе «Старт» скейтпарка. Далее Фондом была составлена Дорожная карта строительства скейт-парка, объем финансирования мероприятий составил 6,5млн руб. В июне 2019 года Минспорта заключило соглашение с Фондом о предоставлении субсидии в сумме 6,5 млн руб. на строительство скейт-парка. После этого Фондом была организована работа по поиску организаций, готовых выполнить работы, для чего запрошены коммерческие предложения о цене. В результате Фондом с ООО «Дим-Профи» заключен договор от 17.06.2019. Смету, являющуюся приложением к договору, Фонд разрабатывал совместно с финансово-правовым управлением Минспорта Ульяновской области.

В пояснениях представителя фонда указано, что после заключения дополнительного соглашения с Минспорта Фондом была организована работа по поиску организаций, готовых выполнить работы, для чего запрошены коммерческие предложения о цене. На состоявшемся в начале июня 2019 года в г. Димитровграде координационном совещании по предпринимательству представитель познакомился с директором ООО «Дим-Профи» и предложил ему выполнить работы по строительству скейтпарка, на что он согласился. В результате Фондом с ООО «Дим-Профи» заключен договор от 17.06.2019 по созданию экстремальных видов спорта.

Таким образом, ООО «Дим-Профи» осуществило строительство спортивной площадки на земельном участке, находящемся в постоянном (бессрочном) пользовании МАУ»СК Нетйрон».

Пунктом 4 дорожной карты предусматривала передача на баланс МУА «СК» Нейтрон» в оперативное управление объектов кластера экстремальных видов спорта на стадионе «Старт» МО «город Димитровград».

Кроме того, установлено, что при проведении иных работ на территории стадиона «Старт» в г. Димитровграде заказчиком выступал МАУ «СК «Нейтрон» (благоустройство территории стадиона «Старт» город Димитровград, ул.Курчатова, 3, извещение №31907892395; выполнение работ по поставке и монтажу оборудования для обеспечения безопасности и антитеррористической защищенности муниципальных спортивных объектов МАУ «СК «Нейтрон» по адресам: г. Димитровград, ул. Курчатова, 3, здание СОК «Нейтрон», стадион «Старт», улица Курчатова, дом 3Б, здание ФОК «Нейтрон»… извещение №31806448380; выполнение работ по поставке и монтажу оборудования для реализации проекта «Народный бюджет» на спортивных объектах МАУ «СК «Нейтрон» по адресу: Ульяновская область, г. Димитровград, ул. Курчатова, д. 3 «Стадион «Старт».

Согласно пункту 19) статьи 16 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" к вопросам местного значения муниципального, городского округа относится обеспечение условий для развития на территории муниципального, городского округа физической культуры, школьного спорта и массового спорта, организация проведения официальных физкультурно-оздоровительных и спортивных мероприятий муниципального, городского округа.

Соответственно, создание кластера экстремальных видов спорта является муниципальной нуждой города Димитровграда.

В случае осуществления закупки уполномоченным органом власти подлежит применению Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд". В случае создания лица, которое в соответствии с законодательством может быть создано для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, средств массовой информации, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами, и на которое распространяется Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" применению при осуществлении закупочных процедур подлежит данный закон.

Автономным учреждением признается некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, средств массовой информации, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами (в том числе при проведении мероприятий по работе с детьми и молодежью в указанных сферах).

Согласно статье 123.17 ГК РФ фондом в целях настоящего Кодекса признается унитарная некоммерческая организация, не имеющая членства, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследующая благотворительные, культурные, образовательные или иные социальные, общественно полезные цели.

Соответственно, фонд не может быть создан для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, средств массовой информации, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами (в том числе при проведении мероприятий по работе с детьми и молодежью в указанных сферах) и ему не могут быть переданы данные полномочия.

Необходимо отметить, что коммерческие предложения иных лиц, о которых сотрудники Фонда указывали в пояснениях, неоднократно были запрошены у Фонда до смены руководства, но не были представлены на запрос Комиссии, в связи с чем данные пояснения не подтверждаются.

Министерство физической культуры и спорта Ульяновской области, Фонд «Содействие развитию спорта в Ульяновской области», Администрация города Димитровграда Ульяновской области, МАУ «СК «Нейтрон» осуществляя реализацию дорожной карты, которая предусматривает закупку работ, выполнение услуг лицом, которое не вправе осуществлять данные закупки для нужд муниципального образования, совершили действия по ограничению конкуренции, поскольку процедура заключения договора от 17.06.2019 Фондом «Содействие развитию спорта в Ульяновской области» и ООО «Дим-Профи», являясь непубличной процедурой, ограничила возможность доступа на рынок строительных работ иных хозяйствующих субъектов.

Согласно статье 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов (п.4).

**3.** **Разъяснения ФАС России о порядке применения антимонопольного законодательства при предоставлении государственных и муниципальных преференций в отношении объектов инженерной инфраструктуры**

Пункт 20 статьи 4 Закона о защите конкуренции определяет государственные или муниципальные преференции как предоставление федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав либо путем предоставления имущественных льгот, государственных или муниципальных гарантий.

С момента официального опубликования (08.05.2013) Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=6262F4778FBEC1A541FE95C882926355C659AB611386F23B5BA94A2F874398B4421F55EA05AEBFB91F9D55A46FF5s3O) от 07.05.2013 N 103-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О концессионных соглашениях" и отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее - Закон N 103-ФЗ) передача прав 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, осуществляется с учетом требований, установленных [статьей 41.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5D639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4D9985E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Федерального закона от 07.12.2011 N 416-ФЗ "О водоснабжении и водоотведении" (далее - Закон о водоснабжении) и [статьей 28.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5C639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4E9E84E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Федерального закона от 27.07.2010 N 190-ФЗ "О теплоснабжении" (далее - Закон о теплоснабжении).

В соответствии с [частью 1 статьи 41.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5D639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4D998AE4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Закона о водоснабжении 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, осуществляется по договорам аренды таких систем и (или) объектов, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом установленных [Законом](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5D639D87F6E60AE45AB82BA2BA8A1D6865549985F1273A13GEs3O) о водоснабжении особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением случая, предусмотренного [частью 1 статьи 9](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5D639D87F6E60AE45AB82BB0BAD21869671EC8C6BA283818FD1E42EB358BBDGDsCO) Закона о водоснабжении.

Согласно [части 1 статьи 28.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5C639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4E9E85E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Закона о теплоснабжении передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, находящимися в государственной или муниципальной собственности, осуществляется только по договорам их аренды, которые заключаются в соответствии с требованиями гражданского законодательства, антимонопольного законодательства Российской Федерации и принятых в соответствии с ними иных нормативных правовых актов Российской Федерации с учетом предусмотренных [Законом](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5C639D87F6E60AE45AB82BA2BA8A1D6865549985F1273A13GEs3O) о теплоснабжении особенностей, или по концессионным соглашениям, заключенным в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации о концессионных соглашениях, за исключением предусмотренных законодательством Российской Федерации о несостоятельности (банкротстве) и законодательством Российской Федерации о приватизации случаев передачи прав на такие объекты.

В соответствии с [частью 3 статьи 28.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5C639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4E9E8BE4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Закона о теплоснабжении и [частью 3 статьи 41.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5D639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4D9882E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Закона о водоснабжении в случае, если срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию хотя бы одного объекта из числа объектов теплоснабжения, 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, были 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.

При этом, согласно [части 33 статьи 28.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5C639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2126A6B41CDD3AB703713EA0045F22989BFDEGEsEO) Закона о теплоснабжении договор аренды объекта теплоснабжения, находящегося в государственной или муниципальной собственности, заключенный с нарушением требований, установленных [частью 3](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5C639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4E9E8BE4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) или [23](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5C639D87F6E60AE45AB82BB0BAD211636941CDD3AB703713EA0045F22989BFDEGEsEO) данной статьи, является ничтожным.

Аналогичные требования содержатся в [части 3](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5D639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4D9882E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) и [33 статьи 41.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5D639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116E6C41CDD3AB703713EA0045F22989BFDEGEsEO) Закона о водоснабжении.

Согласно [пункту 1 статьи 166](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C1D0395F639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C439D84E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Гражданского кодекса Российской Федерации сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

[Пунктом 1 статьи 167](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C1D0395F639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C439C82E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

Таким образом, договор аренды, заключенный с нарушением требований [части 3 статьи 28.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5C639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4E9E8BE4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Закона о теплоснабжении и [части 3 статьи 41.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5D639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4D9882E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Закона о водоснабжении, в том числе путем предоставления муниципальной преференции, является ничтожным и считается недействительным с момента его заключения.

Кроме того, в соответствии с [подпунктом "а" пункта 16](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B5C2DA3D52639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C429D86E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Правил регулирования цен (тарифов) в сфере теплоснабжения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.10.2012 N 1075, к заявлению об установлении цен (тарифов) прилагаются копии правоустанавливающих документов (копии гражданско-правовых договоров, концессионных соглашений, при реорганизации юридического лица - передаточных актов), подтверждающих право собственности, иное законное право в отношении недвижимых объектов (зданий, строений, сооружений, земельных участков), используемых для осуществления регулируемой деятельности, права на которые не зарегистрированы в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним (в случае если такие права зарегистрированы в указанном реестре, представляются сведения об этих зданиях, строениях, сооружениях, земельных участках).

Согласно [подпункту "а" пункта 17](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B2C2D63B5E639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4F9084E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Правил регулирования тарифов в сфере водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13.05.2013 N 406, к заявлению об установлении тарифов прилагаются копии правоустанавливающих документов (копии гражданско-правовых договоров, концессионных соглашений, при реорганизации юридического лица - передаточных актов), подтверждающих право собственности, иное законное основание для владения, пользования и распоряжения в отношении объектов недвижимости (зданий, строений, сооружений, земельных участков), используемых для осуществления регулируемой деятельности.

Таким образом, в случае представления в орган регулирования договора аренды объектов ЖКХ, заключенного с нарушением требований [части 3 статьи 28.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5C639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4E9E8BE4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Закона о теплоснабжении и [части 3 статьи 41.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5D639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4D9882E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Закона о водоснабжении, хозяйствующий субъект не может подтвердить законное основание владения и пользования в отношении объектов недвижимости (зданий, строений, сооружений, земельных участков), используемых для осуществления регулируемой деятельности.

Обращаем внимание, что в соответствии с [частями 5](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC90B7C0D23A5F639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4E9F83E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) и [6 статьи 5](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC90B7C0D23A5F639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4E9F80E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Закона N 103-ФЗ с 08.05.2013 и до 01.01.2015 допускалась передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения без учета требований, предусмотренных [частями 3](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5C639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4E9E8BE4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) и [4 статьи 28.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5C639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4E9182E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Закона о теплоснабжении и [частями 3](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5D639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4D9882E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) и [4 статьи 41.1](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D23F5D639D87F6E60AE45AB82BB0BAD2116A6C4D9883E4716B55B61347FC298BB8C2ECBB42G7sBO) Закона о водоснабжении, по договору аренды объектов теплоснабжения, водоснабжения, водоотведения на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения, если данные объекты входят в состав объекта концессионного соглашения или в состав иного передаваемого концедентом концессионеру по концессионному соглашению имущества.

С учетом изложенного передача прав владения и (или) пользования объектами теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения, при условии, что срок, определяемый как разница между датой ввода в эксплуатацию объекта теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения и датой опубликования извещения о проведении соответствующего конкурса, превышает пять лет, до 01.01.2015 могло осуществляться посредством заключения договора аренды данных объектов на срок до трех лет до передачи прав владения и (или) пользования данными объектами победителю конкурса на право заключения концессионного соглашения.

Таким образом, законодательством Российской Федерации был установлен переходный период, позволяющий до 01.01.2015 заключать договоры аренды на срок до 3 лет по правилам, предусмотренным, в том числе, [Законом](consultantplus://offline/ref=77DD7CB389F1E80E21D9CC2A75CB54CC91B3C8D73959639D87F6E60AE45AB82BA2BA8A1D6865549985F1273A13GEs3O) о защите конкуренции.

При этом в указанный трехлетний период необходимо было проводить мероприятия по подготовке к заключению концессионного соглашения.

Таким образом, в настоящее время законодательство Российской Федерации не предусматривает возможности передавать объекты теплоснабжения, централизованных систем горячего водоснабжения, холодного водоснабжения и (или) водоотведения путем предоставления преференции.

# Раздел 2. Контроль за соблюдением законодательства о контрактной системе

**Сравнительная таблица итогов работы Ульяновского УФАС России**

**в сфере закупок за I полугодие 2019 – I полугодие 2020 года**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  | **I полугодие 2019 год** | **I полугодие 2020 год** |
| **Поступило жалоб**, из них: | **138** | **210** |
| Возвращено, отозвано | 28 | 35 |
| обоснованные | 31 | 50 |
| необоснованные | 79 | 125 |
| **Проведено проверок** | 6 (из них 1 плановая) | 3 (из них 1 плановая) |
| **Выдано предписаний, из них:** | **30** | **27** |
| **Возбуждено административных дел:** | **176** | **72** |
| Выдано постановлений о наложении штрафа | 152 | 57 |
| Исполнено постановлений о наложении штрафа (с учетом постановлений, выданных в прошлых периодах) | 129 | 75 |
| Сумма наложенного штрафа (тыс. руб.) | 2 334 | 752,45 |
| Сумма уплаченного штрафа (с учетом постановлений, выданных в прошлых периодах) (тыс. руб.) | 1 529 | 833,84 |
| **Рассмотрено обращений по включению в реестр недобросовестных поставщиков, из них** | **69** | **63** |
| Включено в реестр | 16 | 17 |

**Количество жалоб по уровням заказчиков**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | Федеральные заказчики | Заказчики Субъекта | Муниципальные заказчики |
| Поступило жалоб, из них: | 31 | 100 | 79 |
| признаны обоснованными (частично обоснованными) | 6 | 28 | 16 |
| необоснованные | 20 | 56 | 49 |
| возвращено, отозвано | 5 | 16 | 14 |

**Изменения в Федеральном законе от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» с 01.07.2020 г.**

С 01 июля 2020 года в федеральном законе от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» вступили в силу очередной пакет изменений.

При этом следует учесть, что изначально изменения, вносимые федеральным законом от 27.12.2019 № 449-ФЗ, в Закон № 44-ФЗ должны были вступить в силу с 1 июля 2020 года, однако федеральный закон от 24.04.2020 № 124-ФЗ по части изменений перенес сроки на 1 октября 2020 года.

1. В первую очередь следует отметить изменения в отношении несостоявшихся конкурентных закупок. Так пункты 25.1, 25.2, 25.3 ч. 1 ст. 93 Закона № 44-ФЗ утрачивают свою силу. Вместо них останется лишь пункт 25, который вобрал в себя все основания заключения контракта с единственным поставщиком по итогам несостоявшихся конкурентных закупок. В обязательном порядке согласовывать возможность заключения контракта с единственным поставщиком придется лишь в случае если начальная (максимальная) цена контракта превысит предельную сумму, определяемую Правительством РФ.

Постановлением Правительства РФ от 30.06.2020 № 961 установлены предельные размеры начальной (максимальной) цены контракта, при превышении которого заключение контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Цены [различаются](consultantplus://offline/ref=1E20D579BCFA59AC839BF06249ABD3313DF975CE24897303FBCF3E836FC632A3CF7E2D25CC1373A93618371D1ADD9F5E6DB377B34FB828DEUC53F) в зависимости от уровня заказчика, а также от способа определения победителя закупки. Так, предусмотрены следующие ценовые пороги:

- для федеральных нужд - [500 млн руб](consultantplus://offline/ref=1E20D579BCFA59AC839BF06249ABD3313DF975CE24897303FBCF3E836FC632A3CF7E2D25CC1373A93518371D1ADD9F5E6DB377B34FB828DEUC53F). (при конкурсе или аукционе);

- для региональных и муниципальных нужд - [250 млн руб](consultantplus://offline/ref=1E20D579BCFA59AC839BF06249ABD3313DF975CE24897303FBCF3E836FC632A3CF7E2D25CC1373A93418371D1ADD9F5E6DB377B34FB828DEUC53F). (при конкурсе или аукционе);

- для любых нужд - [1 тыс. руб](consultantplus://offline/ref=1E20D579BCFA59AC839BF06249ABD3313DF975CE24897303FBCF3E836FC632A3CF7E2D25CC1373A93B18371D1ADD9F5E6DB377B34FB828DEUC53F). - при запросе предложений (если закупка не состоялась по определенным [основаниям](consultantplus://offline/ref=1E20D579BCFA59AC839BF06249ABD3313DF975CE24897303FBCF3E836FC632A3CF7E2D25CC1373A93B18371D1ADD9F5E6DB377B34FB828DEUC53F)) или закрытой закупке.

При превышении этих значений заказчику потребуется согласовать заключение контракта по результатам несостоявшейся закупки. Для этого необходимо оформить обращение, приложить к нему необходимые документы и направить их в контрольный орган. [Правила согласования](consultantplus://offline/ref=1E20D579BCFA59AC839BF06249ABD3313DF975CE24897303FBCF3E836FC632A3CF7E2D25CC1373A83518371D1ADD9F5E6DB377B34FB828DEUC53F) также установлены постановлением.

Ранее действовавший приказ Министерства экономического развития России от 31.03.2015 № 189 «Об утверждении Порядка согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) и Порядка согласования заключения контракта с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем)», признается утратившим силу с 01.07.2020г. на основании Приказа Министерства экономического развития РФ от 8 апреля 2020 г. № 212.

При этом утвержден новый Приказ Минфина России от 01.04.2020 № 51н «О Порядке согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», вступивший в силу также с 01.07.2020 г.

Следует учитывать, что обращение в контрольный орган за согласованием возможности заключения контракта с единственным поставщиком станет основанием для внеплановой проверки на основании п. 4 ч. 15 ст. 99 Закона № 44-ФЗ. На сегодняшний день подобного основания не предусмотрено.

1. В силу ч. 2.2 ст. 96 Закона № 44-ФЗ установление требования об обеспечении гарантийных обязательств станет не обязанностью, а правом заказчика. До 1 июля 2020 года заказчик обязан требовать обеспечение гарантийных обязательств в случае, если контракт предусматривает такие обязательства. При этом заказчик имеет право освободить поставщика от обеспечения гарантийных обязательств по контрактам, заключенным до 01 июля 2020 года, заключив дополнительное соглашение к контракту, поскольку рассматриваемое изменение имеет обратную силу. Размер обеспечение гарантийных обязательств, как и сейчас не должен превышать 10% от НМЦК. На основании п. 1 ч. 13 ст. 34 Закона №44-ФЗ в контракт включается условие о требованиях обеспечения гарантийных обязательств в случае их установления в соответствии с ч. 2.2. ст. 96 Закона № 44-ФЗ.
2. С 01 июля 2020 года изменится минимальный размер обеспечения исполнения контракта. Так на смену 5% от НМЦК придет 0.5%. В итоге согласно ч. 6 ст. 96 Закона №44-ФЗ у заказчика для определения размера обеспечения исполнения контракта будет вилка от 0,5% до 30% от НМЦК (в закупках для СМП и СОНО от цены по которой заключается контракт). Если контрактом предусмотрена выплата аванса, то обеспечение исполнения контракта должно быть в размере не меньше такого аванса. Исключение составляют случаи с казначейским сопровождением контракта. В таких случаях размер обеспечения исполнения контракта устанавливается от НМЦК (цены контракта), уменьшенной на размер такого аванса. Если размер аванса в контракте с казначейским сопровождением, превышает 30% от НМЦК, то размер обеспечения исполнения контракта должен быть равен размеру аванса. Более того, при наличии казначейского сопровождения контракта согласно Ч. 6.1 ст. 96 Закона №44-ФЗ, заказчик может вовсе не устанавливать требование об обеспечении выполнения такого контракта. При наличии казначейского сопровождения контракта размер обеспечения исполнения контракта не должен превышать 10% от НМЦК (от цены контракта, по которой заключается контракт в закупках среди СМП и СОНО). Согласно ч. 6.2. ст. 96 Закона №44-ФЗ в закупках среди СМП и СОНО размер обеспечения исполнения контракта устанавливается от цены контракта по которой заключается контракт.
3. С 01 июля 2020 года утрачивает силу Постановление Правительства РФ от 14 июля 2014 г. № 656 «Об установлении запрета на допуск отдельных видов товаров машиностроения, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд», ему на смену пришло Постановление Правительства РФ от 30 апреля 2020 г. № 616 «Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства».

**ФАС России разъяснило спорные вопросы по законодательству о контрактной системе**

[**Первое**](https://fas.gov.ru/ckeditor_assets/attachments/1133/ia_35241_20.pdf) **разъяснение** касается вопросов применения Постановления Правительства № 99 от 04.02.2015 г. о дополнительных требованиях к участникам закупки.

По вопросу предоставления разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.

В соответствии с Приложениями 1 и 2 Постановления № 99 одним из документов, подтверждающих соответствие участника закупки дополнительным требованиям, в том числе, является копия разрешения на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию (за исключением случаев, при которых разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию не выдается в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности).

Согласно форме разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, утвержденной Приказом Минстроя России от 19.02.2015 № 117/пр «Об утверждении формы разрешения на строительство и формы разрешения на ввод объекта в эксплуатацию», разрешение на ввод объекта в эксплуатацию недействительно без технического плана.

Вместе с тем, такой технический план является основанием для осуществления государственного кадастрового учета и (или) государственной регистрации прав на недвижимое имущество (статья 2 Федерального закона от 13.07.2015 № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости»).

Таким образом, учитывая, что в Постановлении № 99 не содержится требование о предоставлении в составе заявки технического плана объекта капитального строительства, а также то, что указанный план нужен для осуществления государственного кадастрового учета и (или) государственной регистрации прав на недвижимое имущество, представление участником закупки технического плана, являющегося приложением к разрешению на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию, в составе заявки не требуется, а, следовательно, его отсутствие в составе заявки не может являться формальным основанием для отказа в допуске такого участника к участию в закупке.

По вопросу предоставления в составе заявки приложений к исполненному контракту (договору), в том числе, проектно-сметной документации, технического задания и иных документов.

В соответствии с Приложениями 1 и 2 Постановления N 99 с целью подтверждения наличия опыта участнику закупки необходимо представить в составе заявки, в том числе, копию исполненного контракта (договора). Представление участником закупки в составе заявки на участие в закупке контракта (договора) без приложений (образцов актов приемки выполненных работ, технического задания, смет, проектной документации и иных документов) к нему не свидетельствует об отсутствии у участника закупки, подавшего такую заявку, требуемого в соответствии с Постановлением N 99 опыта выполнения работ.

Таким образом, отсутствие в составе заявки на участие в закупке приложений к копии исполненного контракта (договора), не может являться, формальным основанием для отказа в допуске такого участника к участию в закупке.

Постановлением № 99 не предъявляются требования к форме и порядку оформления документов, представляемых участниками закупки в составе заявки для целей подтверждения требуемого в соответствии с Постановлением № 99 опыта выполнения работ, в связи с чем, соблюдение (не соблюдение) формы/оформления представленного таким участником документа не может являться формальным основанием для отказа в допуске такого участника к участию в закупке.

[**Второе разъяснение**](https://fas.gov.ru/ckeditor_assets/attachments/1134/ia_35242_20.pdf) касается вопросов, связанных с установлением требований к составу заявки (поставляемый, используемый товар).

В соответствии с частью 4 статьи 54.4, пунктом 2 части 3 статьи 66 (за исключением случаев, предусмотренных частью 3.1), подпунктом 3 части 6 статьи 83.1 Закона 44-ФЗ при осуществлении закупки товара, в том числе поставляемого заказчику при выполнении закупаемых работ (оказании закупаемых услуг), первая часть заявки должна содержать наименование страны происхождения товара, конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным в документации о закупке, и указание на товарный знак (при наличии). Информация, предусмотренная настоящим подпунктом, включается в заявку на участие в закупке в случае отсутствия в документации о закупке указания на товарный знак или в случае, если участник закупки предлагает товар, который обозначен товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в документации о закупке.

С 01.01.2020 вступили в силу изменения в Закон 44-ФЗ, предусматривающие установление заказчиком требования к составу заявки о предоставлении участником исключительно "согласия" при закупке любых работ, услуг, при выполнении (оказании) которых используется товар, то есть товар, который не передается заказчику.

Учитывая изложенное, заказчик при проведении закупки работ, услуг не вправе требовать предоставления в составе заявки конкретных показателей товара, соответствующих значениям, установленным в документации о закупке, указание на товарный знак (при наличии), если:

1) товар не передается заказчику по товарной накладной или акту передачи;

2) товар не принимается к бухгалтерскому учету заказчика в соответствии с Федеральным законом от 06.12.2011 N 402-ФЗ "О бухгалтерском учете";

3) товаром являются строительные и расходные материалы, моющие средства и т.п., используемые при выполнении работ, оказании услуг, без которых невозможно выполнить (оказать) такую работу (услугу).

Так, например, при выполнении работ по текущему ремонту обои и клей не передаются заказчику, а используются при выполнении работ. Следовательно, в такой ситуации заказчик не вправе требовать от участника закупки указания в заявке конкретных показателей указанных товаров и надлежащим исполнением требований Закона 44-ФЗ является указание в заявке согласия участника закупки на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией о закупке. При этом в случае, если при выполнении работ по текущему ремонту также производится установка кондиционера, то заказчик вправе требовать указания в заявке на участие в закупке конкретных показателей данного товара, так как кондиционер передается заказчику по результатам выполнения указанных работ, принимается к бухгалтерскому учету заказчика и не является строительным или иным расходным материалом, используемым при выполнении работ, оказании услуг.

Дополнительно следует отметить, что сами по себе требования к качественным характеристикам товара (поставляемому и используемому) устанавливаются заказчиком в соответствии с частью 2 статьи 33 Закона 44-ФЗ и Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.02.2017 № 145 как для соблюдения интересов заказчика путем обеспечения возможности осуществления проверки качества товара и надлежащего исполнения подрядчиком/исполнителем обязательств по контракту, так и для соблюдения прав и интересов участников закупки, которые могут оценить и рассчитать свои возможности для надлежащего выполнения работ и добросовестного исполнения обязательств по контракту.

[**Третье разъяснение**](https://fas.gov.ru/ckeditor_assets/attachments/1135/ia_35239_20.pdf) посвящено вопросу предоставления участниками закупок решения (копии решения) об одобрении крупной сделки.

Согласно [подпункту "с" пункта 5](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_342441/#dst100044) Правил регистрации участников закупок в единой информационной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - ЕИС) и ведения единого реестра участников закупок, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.12.2018 № 1752, решение (копию решения) о согласии на совершение крупных сделок или о последующем одобрении крупных сделок по результатам электронных процедур от имени участника закупки - юридического лица с указанием максимальных параметров условий одной сделки (далее - решение об одобрении крупных сделок) предоставляется участником при регистрации в ЕИС.

При этом в соответствии с [пунктом 4 части 5 статьи 66](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_342439/1cae86666aac2a3bc0b45916a0bbc0795cc340a2/#dst100860) Закона N 44-ФЗ предусмотрено, что вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать решение об одобрении крупной сделки.

В соответствии с [частью 19 статьи 68](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_342439/7f0226b5a99585acda631d614ae06364f48ee8de/#dst1266) Закона № 44-ФЗ оператор электронной площадки обязан направлять заказчику вторые части заявок на участие в электронном аукционе, а также документы, предусмотренные [частью 11 статьи 24.1](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_342439/2bc57073404104e2709f54008199c9cc27dcf518/#dst408) Закона № 44-ФЗ, в том числе и решение об одобрении крупных сделок.

Таким образом, закупочная комиссия заказчика должна принимать решение о соответствии заявки участника требованиям документации на основании совокупности документов и информации, направленных оператором электронной площадки и представленных участником закупки в составе второй части заявки.

Учитывая изложенное, в случае, если решение об одобрении крупной сделки, направленное оператором электронной площадки, равно или превышает размер ценового предложения участника закупки, предоставление решения об одобрении крупной сделки в составе второй части заявки не требуется и отказ в допуске к участию в закупке по данному основанию неправомерен.

В случае, если стоимость заключаемого контракта превышает размер суммы, указанной участником в решении об одобрении крупной сделки в реестре участников в ЕИС, то у участника при подаче заявки на участие в закупке есть возможность внести изменения в размер суммы об одобрении крупной сделки в реестре участников в ЕИС либо предоставить соответствующее ценовому предложению решение об одобрении крупной сделки в составе второй части заявки.

При этом в случае предоставления решения об одобрении крупной сделки в составе второй части заявки, отказ в допуске такому участнику на основании несоответствия решения, размещенного в реестре участников в ЕИС, решению об одобрении крупной сделки в составе второй части заявки, неправомерен.

Требования [Закона](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_342439/#dst0) № 44-ФЗ к предоставлению решения об одобрении крупной сделки являются исчерпывающими и предъявление каких-либо дополнительных требований к оформлению и содержанию такого решения является неправомерным.

**Раздел 3. Контроль за рекламным законодательством и недобросовестной конкуренцией**

**Пресечение недобросовестной конкуренции**

В 1-ом полугодии 2020 года Ульяновским УФАС России принято **1** решение по делу, возбужденному по признакам недобросовестной конкуренции (для сведения: в 1-ом полугодии 2019 года было рассмотрено **2** дела по недобросовестной конкуренции). Указанным решением производство по делу, возбужденному по ст. 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции», прекращено, поскольку факт нарушения антимонопольного законодательства в ходе рассмотрения дела не подтвердился.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» **недобросовестная конкуренция** - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Квалифицирующие признаки недобросовестной конкуренции:

1) действия хозяйствующих субъектов (группы лиц);

2) действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;

3) действия противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

4) действия *причинили* или *могут причинить* убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо *нанесли* или *могут нанести* вред их деловой репутации.

В соответствии со ст. 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» при обнаружении признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренной ст.ст. [14.1](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_299554/bf50f80f57ae7cfdb4e8c17989214b155903c49c/#dst753), [14.2](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_299554/ded38b9cffde11547d077bf230bc25a69a790fb8/#dst758), [14.3](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_299554/adf3179c97539872bf842255d71da198c041c984/#dst764), [14.7](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_299554/d06455e66edc723bfa738f51405a66d29b1b45ab/#dst778) и [14.8](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_299554/45109653d22ae0c01feb397efa3c8d39e1666592/#dst783) указанного Федерального закона, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Стоит обратить внимание на то, что выдача предупреждений по ст.ст. 14.4 - 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» не предусмотрена. Указанные статьи касаются запрета недобросовестной конкуренции путем незаконного использования средств индивидуализации и результатов интеллектуальной деятельности, а также путем создания смешения с деятельностью конкурента или его товара.

Согласно ч. 7 ст. 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» **при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.**

В 1-ом полугодии 2020 года выдано **6** предупреждений по фактам, имеющим признаки недобросовестной конкуренции (в 1-ом полугодии 2019 года было выдано **3** предупреждения).

К примеру, в связи с наличием в действиях одного из производителей напитков признаков нарушения ст. 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося во введении в оборот после 01.01.2020 продукции с органическим статусом без сертификата, подтверждающего соответствие органических продуктов требованиям ГОСТ 33980-2016, в указании на упаковке соответствующей маркировки, вводящей в заблуждение, Ульяновское УФАС России на основании ст. 39.1 указанного Федерального закона выдало указанному хозяйствующему субъекту 2 предупреждения о необходимости прекращения вышеуказанных действий путем:

- исключения с этикетки товара слова «органик», производных от слова «органический», до подтверждения соответствия производства органической продукции требованиям Федерального закона «Об органической продукции»;

- прекращения введения в гражданский оборот товара, маркированного словом «органик», до подтверждения соответствия производства органической продукции требованиям Федерального закона «Об органической продукции».

Предупреждения были обоснованы тем, что в соответствии с ч.ч. 1 и 2 ст. 7 Федерального закона от 03.08.2018 № 280-ФЗ «Об органической продукции и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», действующего с 01.01.2020, производители органической продукции после подтверждения соответствия производства органической продукции в соответствии со статьей 5 настоящего Федерального закона имеют право разместить являющуюся отличительным признаком органической продукции маркировку в виде комбинации надписей и графического изображения (знака) органической продукции единого образца на упаковке, потребительской и (или) транспортной таре органической продукции или на прикрепленных к ней либо помещенных в нее иных носителях информации. Надписи, используемые для маркировки органической продукции, могут содержать слово «органический», а также его сокращения или слова, производные от этого слова, отдельно либо в сочетании с наименованием органической продукции.

Согласно ст. 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение.

Административная ответственность за недобросовестную конкуренцию предусмотрена ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. Недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат [уголовно наказуемого деяния](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_296536/e8e8c98df722e05999230271e054b6a1f6f70f80/#dst61), за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.3](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_289340/2d50fc1c4013ea9ab20b8b2666c1650b1dc4c982/#dst101198) настоящего Кодекса и [частью 2](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_289340/d62e8fe6e7ccc035c7ef846b7068f43f9182d5d7/#dst978) настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере **от 12 000 до 20 000 рублей**; на юридических лиц - **от 100 000 до 500 000 рублей**.

2. Недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере **20 000 рублей** либо **дисквалификацию** на срок до трех лет; на юридических лиц - от **0,01** до **0,15** размера суммы [выручки](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_289340/c5271b02d1c5c33ab86d5671862b0cf8a49cbfba/#dst3388) правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее **100 000 рублей**.

В 1-ом полугодии 2020 года должностными лицами Ульяновского УФАС России по фактам осуществления недобросовестной конкуренции вынесено **2** постановления по ст. 14.33 КоАП РФ (для сведения: в 1-ом полугодии 2019 года постановления по фактам осуществления недобросовестной конкуренции не выносились), общая сумма штрафов по которым составила **40 000 рублей**. По ст. 14.33 КоАП РФ оплачено штрафов на сумму **100 000 рублей**.

**Контроль за соблюдением законодательства о рекламе**

В 1-м полугодии 2020 года Ульяновским УФАС России рассмотрено **14** дел, возбужденных по признакам нарушения Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (для сведения: в 1-м полугодии 2019 года было рассмотрено **24** дела), по результатам рассмотрения **12** дел (85,7% от общего количества рассмотренных дел) приняты решения о признании рекламы ненадлежащей.

По 12 делам, в результате рассмотрения которых признано нарушение законодательства о рекламы, факты нарушения распределились следующим образом (*по 1 делу может быть несколько фактов нарушения*):

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| №  п/п | Выявленные нарушения  Федерального закона «О рекламе» | Количество, установленных фактов нарушения |
| 1 | ст. 5, ч. 2 - недобросовестная реклама | 3 |
| 2 | ст. 5, ч. 11 - несоблюдение законодательства РФ | 1 |
| 3 | ст. 7 - запрещенные к рекламе товары | 5 |
| 4 | ст. 15 - превышение объема рекламы | 1 |
| 5 | ст. 18 - реклама по сетям электросвязи в отсутствие согласия | 3 |
| 6 | ст. 24, ч. 7 - отсутствие предупреждения в рекламе лекарственных средств, медицинских услуг | 5 |
| 7 | ст. 27 - реклама рисковых игр, пари | 1 |
| 8 | ст. 28, ч. 7 - отсутствие обязательной информации в рекламе о привлечении денежных средств в строительство | 1 |
|  | **ВСЕГО** | **20** |

В качестве примера нарушения в одной рекламе ряда норм Федерального закона «О рекламе» можно привести следующие дела:

1. В Ульяновское УФАС России поступили два заявления физического лица (г. Москва), перенаправленные Федеральной антимонопольной службой, о получении 23.11.2019 в 12 час. 30 мин. и 27.11.2019 в 17 час. 36 мин. без согласия заявителя на номер мобильного телефона звонков рекламного характера - рекламы жилого комплекса «К.» от застройщика «Э.». К заявлению приложены записи телефонных разговоров.

По указанным обращениям Ульяновским УФАС России определением от 28.01.2020 возбуждено дело № 073/05/18-77/2020 по признакам нарушения ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечены лица, в действиях которых содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ООО «Лидс Лаб» и ООО «МЭЙК ТРУ», а также заинтересованное лицо ПАО «МегаФон» и заявитель.

В соответствии с п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» реклама - 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; объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу п.п. 1 - 3 ст. 3 Федерального закона «О рекламе» поступившая информация о жилом комплексе является рекламой, поскольку направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования - жилому комплексу «К.» от застройщика «Э.».

Согласно ч. 1 ст. 18 Федерального закона «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. При этом реклама признается распространенной без предварительного согласия абонента или адресата, если рекламораспространитель не докажет, что такое согласие было получено. Рекламораспространитель обязан немедленно прекратить распространение рекламы в адрес лица, обратившегося к нему с таким требованием.

Каждый рекламораспространитель обязан соблюдать требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе», запрещающей распространение рекламы по сетям электросвязи, в том числе посредством использования подвижной радиотелефонной связи, при отсутствии предварительного согласия абонента на получение рекламы.

При этом, из данной нормы закона следует, что отсутствие согласия абонента на получение рекламы предполагается, если иное не доказано рекламораспространителем.

В ходе рассмотрения дела № 073/05/18-77/2020 ООО «Лидс Лаб» (рекламораспространитель первого звонка) не представило в Ульяновское УФАС России документального доказательства наличия предварительного согласия именно заявителя на получение рекламы, распространенной в 12 час. 30 мин. 23.11.2019, которое абонент якобы выразил при регистрации на одном из сайтов в сети «Интернет». Также ООО «МЭЙК ТРУ» (рекламораспространитель второго звонка) не представило документального доказательства наличия предварительного согласия именно заявителя на получение рекламы, распространенной в 17 час. 36 мин. 27.11.2019.

Решением Ульяновского УФАС России от 05.06.2020 реклама жилого комплекса «К.» от застройщика «Э.», распространенная в 12 час. 30 мин. 23.11.2019 (звонок с абонентского номера +7-965-173-…) и в 17 час. 36 мин. 27.11.2019 (звонок с абонентского номера +7-495-152-…) на номер мобильного телефона заявителя по сетям связи без предварительного согласия абонента, признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования ч. 1 ст. 18 Федерального закона «О рекламе». Предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе не выдавалось, поскольку звонки носили разовый характер.

2. В Ульяновское УФАС России поступило заявление физического лица о распространении в сети «Инстаграм» рекламы косметологических услуг студии «Б.» с признаками нарушения законодательства о рекламе. По указанному заявлению Ульяновским УФАС России определением от 14.02.2020 возбуждено дело № 073/05/5-88/2020 по признакам нарушения п.п. 1, 4 ч. 2 ст. 5, п. 7 ст. 7 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе». К участию в деле привлечено лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, ИП М.

В данном случае, информация, размещённая на странице: https://www.instagram.../, является рекламой услуг, оказываемых ИП М. под коммерческим обозначением «Б.».

Согласно п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

В соответствии с п.п. 4 и 5 ст. 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинская услуга - медицинское вмешательство или комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение; медицинское вмешательство - выполняемые медицинским работником и иным работником, имеющим право на осуществление медицинской деятельности, по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности.

Согласно п. 2 Порядка оказания медицинской помощи населению по профилю «косметология», утвержденного приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 18.04.2012 № 381н (далее также - *Порядок*), медицинская помощь по профилю «косметология» включает комплекс лечебно-диагностических и реабилитационных мероприятий, направленных на сохранение или восстановление структурной целостности и функциональной активности покровных тканей человеческого организма (кожи и ее придатков, подкожной жировой клетчатки и поверхностных мышц).

В соответствии с п. 3 Порядка оказание медицинской помощи по профилю «косметология» включает: диагностику и коррекцию врожденных и приобретенных морфофункциональных нарушений покровных тканей человеческого организма, в том числе возникающих вследствие травм и хирургических вмешательств, химиотерапевтического, лучевого и медикаментозного воздействия и перенесенных заболеваний; информирование населения о гигиенических рекомендациях по предупреждению заболеваний, профилактике преждевременного старения и инволюционной деградации кожи и ее придатков, подкожной жировой клетчатки и мышечного аппарата. Косметологические процедуры - мероприятия, применяемые с целью лечения и профилактики заболеваний, сопровождающихся косметическими дефектами, а также для предупреждения старения кожи и выпадения волос. В перечень косметологических процедур входит, среди прочего, и татуаж (перманентный макияж).

Согласно Номенклатуре медицинских услуг, утвержденной приказом Минздрава России от 13.10.2017 № 804н, перечень медицинских услуг состоит из двух классов:

- разд. A состоит из медицинских услуг, представляющих собой определенные виды медицинских вмешательств, направленные на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение; включены такие косметологические услуги, как внутрикожная контурная пластика (код [A16.01.026](consultantplus://offline/ref=F4F96CEDF199A5FE47AED8704609A4D48A8D80A43BE65F29692171A982FE2171F78F201A2A862ADA7BF22F47B601128864906799B9653609H6w9F)), контурная пластика лица (код [A16.07.022](consultantplus://offline/ref=F4F96CEDF199A5FE47AED8704609A4D48A8D80A43BE65F29692171A982FE2171F78F201A2A872ADF7DF22F47B601128864906799B9653609H6w9F)), ультразвуковой пилинг (код [A22.01.001.002](consultantplus://offline/ref=F4F96CEDF199A5FE47AED8704609A4D48A8D80A43BE65F29692171A982FE2171F78F201A2B8427DE79F22F47B601128864906799B9653609H6w9F));

- разд. B состоит из медицинских услуг, представляющих собой комплекс медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику и лечение заболеваний, медицинскую реабилитацию и имеющих самостоятельное законченное значение; дерматовенерология и косметология включены в подраздел 008.

Медицинская помощь по профилю «Косметология» включает в себя комплекс лечебно-диагностических и реабилитационных мероприятий, направленных на сохранение или восстановление структурной целостности и функциональной активности покровных тканей человеческого организма (кожи и её придатков, подкожной жировой клетчатки и поверхностных мышц) ([п. 2](consultantplus://offline/ref=F4F96CEDF199A5FE47AED8704609A4D4898682A13FE95F29692171A982FE2171F78F201A2A8023DE7DF22F47B601128864906799B9653609H6w9F) Порядка оказания медицинской помощи по профилю «Косметология», утвержденного приказом Минздравсоцразвития России от 18.04.2012 № 381н).

В Положении о лицензировании медицинской деятельности, утвержденном постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 291, работы (услуги) по специальности «Косметология» включены в Перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность. Не относятся к медицинским услугам косметические процедуры, применяемые с целью личной гигиены и коррекции косметических недостатков средствами декоративной косметики (грим лица, макияж, окраска бровей и ресниц, коррекция формы бровей, наращивание и завивка ресниц, косметические маски, услуги по маникюру и педикюру).

Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2)) код ОКВЭД 96.02.2 «Предоставление косметических услуг парикмахерскими и салонами красоты» включает предоставление косметических услуг парикмахерскими и салонами красоты: услуги СПА-ухода за телом, включая гигиенические, релаксирующие, эстетические методы с использованием косметических средств, природных и преформированных факторов.

В данном случае ИП М. рекламирует косметологические услуги, которые относятся к медицинским услугам, на оказание которых требуется лицензия на осуществление медицинской деятельности.

У ИП М. на момент распространения рекламной информации лицензия на осуществление медицинской деятельности отсутствует, то есть реклама нарушает п. 7 ст. 7 Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе» 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 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). Требования настоящей части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

Реклама медицинских услуг, размещённая на странице: https://www.instagram.../, не сопровождается предупредительной надписью о наличии противопоказаний к их применению и использованию, необходимости ознакомления с инструкцией по применению или получения консультации специалистов, то есть нарушает ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе».

Кроме того, рекламная публикация содержит следующую информацию: «*Только в моем кабинете есть разнообразные чистки с применением аппаратных методик*», «*У меня трудятся самые замечательные и умелые косметологи*».

Согласно п. 1 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с п. 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» недобросовестной признается реклама, которая является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно п. 1 ст. 14.3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе, сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром путем использования слов «лучший», «первый», «номер один», «самый», «только», «единственный», иных слов или обозначений, создающих впечатление о превосходстве товара и (или) хозяйствующего субъекта, без указания конкретных характеристик или параметров сравнения, имеющих объективное подтверждение, либо в случае, если утверждения, содержащие указанные слова, являются ложными, неточными или искаженными.

В рассматриваемой рекламе содержатся утверждения: «*только в моем кабинете есть*», «*самые замечательные и умелые косметологи*», создающие впечатление о превосходстве студии «Б.». Употребление слов «только», «самые», в отсутствие документального подтверждения достоверности указанного сравнения в части превосходства студии «Б.» над студиями конкурентов, искажает представление о рекламируемом товаре и не позволяет объективно оценить его потребителями. Таким образом, реклама нарушает требования п.п. 1 и 4 ч. 2 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Решением Ульяновского УФАС России от 19.06.2020 реклама косметологических услуг студии «Б.» ИП М., распространённая в сети «Инстаграм», признана ненадлежащей, поскольку в ней нарушены требования п.п. 1, 4 ч. 2 ст. 5, п. 7 ст. 7 и ч. 7 ст. 24 Федерального закона «О рекламе». ИП М. выдано предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе.

В связи с приведенным в качестве примера делом № 073/05/5-88/2020, стоит обратить внимание на письмо ФАС России от 22.06.2020 № ДФ/52241/20 «О рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, методов народной медицины», в котором разъясняется следующее:

1. В соответствии с [пунктом 1 статьи 3](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2842E0FDF207E6238ECE29B474645641C96DA1893F6F152156CE5AAG) Федерального закона «О рекламе» реклама - это 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.

Согласно [пункту 2 статьи 3](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2842E0FDF207E623CE7E39B474645641C96DA1893F6F152156CE5AAG) Федерального закона «О рекламе» объект рекламирования - это товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама.

При этом в соответствии с [частью 7 статьи 7](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2842E0FDF207E6239EEE09B474645641C96DA1893F6F152156CE5AAG) Федерального закона «О рекламе» не допускается реклама товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений.

Таким образом, реклама деятельности, подлежащей лицензированию, при отсутствии у организации или индивидуального предпринимателя лицензии на осуществление такой деятельности, Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2842E0FDF207E6239EEE09B474645641C96DA1893F6F152156CE5AAG) «О рекламе» не допускается.

В соответствии с [пунктом 46 части 1 статьи 12](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3A41177FE2DB372209455ECE5DE2842E0FDF207E6239EAE39B474645641C96DA1893F6F152156CE5AAG) Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензированию подлежит, в том числе медицинская деятельность (за исключением указанной деятельности, осуществляемой медицинскими организациями и другими организациями, входящими в частную систему здравоохранения, на территории инновационного центра «Сколково»).

С учетом изложенного, реклама медицинской деятельности, оказываемой лицом, не имеющим лицензии на осуществление такой деятельности, Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2842E0FDF207E6239EEE09B474645641C96DA1893F6F152156CE5AAG) «О рекламе» не допускается.

При этом в соответствии со [статьей 13](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2842E0FDF207E6239ECE49B474645641C96DA1893F6F152156CE5AAG) Федерального закона «О рекламе» рекламодатель по требованию рекламораспространителя обязан предоставлять документально подтвержденные сведения о соответствии рекламы требованиям указанного Федерального [закона](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2843C0F872C7C6B26EEE28E111703E3A1G), в том числе сведения о наличии лицензии, об обязательной сертификации, о государственной регистрации.

Однако Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2843C0F872C7C6B26EEE28E111703E3A1G) «О рекламе» не содержит положений, обязывающих указывать информацию о лицензии непосредственно в рекламе деятельности, подлежащей лицензированию.

Таким образом, указывать информацию о лицензии непосредственно в рекламе деятельности, подлежащей лицензированию, не требуется.

2. Специальные требования к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, методов народной медицины установлены [статьей 24](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2842E0FDF2879696CBFA1C51E15082F1193CD0493F3EEAFG) Федерального закона «О рекламе».

В соответствии с [частью 7 статьи 24](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2842E0FDF207E6233BAB4D4461A03380F94D41891F1EDE5A0G) Федерального закона «О рекламе» 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.

Указанная [норма](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2842E0FDF207E6233BAB4D4461A03380F94D41891F1EDE5A0G) требует включать в содержание рекламы лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий один из видов предупреждения:

- о наличии противопоказаний к их применению и использованию;

- о необходимости ознакомления с инструкцией по применению объекта рекламирования;

- о необходимости получения консультации специалистов.

При этом в зависимости от вида объекта рекламирования рекламодатель самостоятельно вправе определить, какой из этих видов предупреждения использовать в рекламе.

Таким образом, реклама медицинских изделий, должна в каждом случае содержать предупреждение, предусмотренное [частью 7 статьи 24](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2842E0FDF207E6233BAB4D4461A03380F94D41891F1EDE5A0G) Федерального закона «О рекламе», что подтверждается [постановлением](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D946905C2D23859E793D471776EADB372209455ECE5DE2843C0F872C7C6B26EEE28E111703E3A1G) Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 05.04.2018 № Ф08-2020/2018 по делу № А63-12383/2017, при этом, [определением](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D946825D2423859E7D3A471374EFDB372209455ECE5DE2843C0F872C7C6B26EEE28E111703E3A1G) от 03.07.2018 № 308-КГ18-8316 по делу № А63-12383/2017 Верховный Суд Российской Федерации в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации отказал.

В рекламе лекарственных препаратов, медицинских услуг, в том числе методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, медицинских изделий, 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).

Вместе с тем Федеральный [закон](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2843C0F872C7C6B26EEE28E111703E3A1G) «О рекламе» не содержит норм, определяющих каким именно образом необходимо осуществлять размещение текста в рекламе.

Информация должна быть четко и ясно доведена до потребителей рекламы для адекватного восприятия.

По мнению специалистов ФАС России, площадь предупреждения следует рассчитывать исходя из соотношения площади всего рекламного макета (рекламного объявления) и площади пространства, занимаемой текстом предупреждения, что подтверждается [постановлением](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D946905C2D23859E793B401074ECDB372209455ECE5DE2843C0F872C7C6B26EEE28E111703E3A1G) Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 06.03.2020 № Ф08-946/2020 по делу № А63-12076/2019.

При этом, расчет площади такого предупреждения (надписи) осуществляется, исходя из аналогии с так называемым размером «кегля шрифта», принятым в издательском деле.

Согласно [ОСТу 29.130-97](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468C5B2823859E713C47137DBC8C35735C4B5BC60DB8943846D02860623FF0E79011E1A7G) «Издания. Термины. Определения» под размером «кегля шрифта» понимается размер шрифта, соответствующий расстоянию между верхней и нижней гранями литеры. Литера - металлический брусочек с выпуклым изображением печатного знака, употребляемый в типографском наборе.

Требования данной части не распространяются на рекламу, распространяемую в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий, а также в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях, и на иную рекламу, потребителями которой являются исключительно медицинские и фармацевтические работники.

3. В соответствии с [частью 8 статьи 24](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2842E0FDF207F6633BAB4D4461A03380F94D41891F1EDE5A0G) Федерального закона «О рекламе» реклама лекарственных препаратов в формах и дозировках, отпускаемых по рецептам на лекарственные препараты, методов профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации, а также медицинских изделий, для использования которых требуется специальная подготовка, не допускается иначе как в местах проведения медицинских или фармацевтических выставок, семинаров, конференций и иных подобных мероприятий и в предназначенных для медицинских и фармацевтических работников специализированных печатных изданиях.

Требования [части 8 статьи 24](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2842E0FDF207F6633BAB4D4461A03380F94D41891F1EDE5A0G) Федерального закона «О рекламе» распространяются исключительно на рекламу, объектом рекламирования которой выступают:

- лекарственные препараты в формах и дозировках, отпускаемых по рецептам на лекарственные препараты;

- методы профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации;

- медицинские изделия, для использования которых требуется специальная подготовка.

Вместе с тем вопрос отнесения медицинских изделий к медицинским изделиям, для использования которых требуется специальная подготовка, Федеральным [законом](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B441775EFDB372209455ECE5DE2843C0F872C7C6B26EEE28E111703E3A1G) «О рекламе» не регулируется, и указанный вопрос в компетенцию ФАС России не входит.

При этом в соответствии с [пунктом 1](consultantplus://offline/ref=FFE5C41F6D8ACC87D9468F4E3123859E7B3B471474ECDB372209455ECE5DE2842E0FDF207E623BEAE09B474645641C96DA1893F6F152156CE5AAG) Положения о Министерстве здравоохранения Российской Федерации, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 19.06.2012 № 608, Министерство здравоохранения Российской Федерации (Минздрав России) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию, в том числе, в сфере здравоохранения.

Таким образом, при возникновении вопроса об отнесении тех или иных способов воздействия на организм человека к медицинским услугам или методам профилактики, диагностики, лечения или медицинской реабилитации, какого-либо товара к медицинским изделиям, для использования которых требуется специальная подготовка, целесообразно направить обращение в Министерство здравоохранения Российской Федерации.

Административная ответственность за основные нарушения законодательства о рекламе установлена ст. 14.3 КоАП РФ, согласно которой:

1. Нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных [частями 2](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_289340/2d50fc1c4013ea9ab20b8b2666c1650b1dc4c982/#dst1667) - [6](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_289340/2d50fc1c4013ea9ab20b8b2666c1650b1dc4c982/#dst6577) настоящей статьи, [частью 4 статьи 14.3.1](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_289340/a485178e3a0feb6ac05c6dc4cd23f274511dbaa9/#dst4569), [статьями 14.37](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_289340/a418f1fe61b054b64b9e49521821ee74e8cf22e8/#dst1678), [14.38](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_289340/73039275cf79d3d4e0842cdf150f85cce8bcb200/#dst1681), [19.31](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_289340/a4619238c03960c05ecbbba38fef2646e511b7a3/#dst1696) настоящего Кодекса, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере **от 2 000 до 2 500 рублей**; на должностных лиц - **от 4 000 до 20 000 рублей**; на юридических лиц - **от 100 000 до 500 000 рублей**.

2. Нарушение порядка прерывания рекламой теле- или радиопрограммы, теле- или радиопередачи либо совмещения рекламы с телепрограммой, превышение допустимого законодательством о рекламе объема рекламы в теле- или радиопрограммах, а равно распространение рекламы в теле- или радиопрограммах в дни траура, объявленные в Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере **от 10 000 до 20 000 рублей**; на юридических лиц - **от 200 000 до 500 000 рублей**.

3. Превышение допустимого [законодательством](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_286894/f68afc90fd06f2e62b3e3cb45714c287c5e44086/#dst100169) о рекламе объема рекламы, распространяемой в периодических печатных изданиях, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере **от 4 000 до 7 000 рублей**; на юридических лиц - **от 40 000 до 100 000 рублей**.

4. Прерывание рекламой при кино- и видеообслуживании демонстрации фильма, а также совмещение рекламы с демонстрацией фильма, религиозной телепередачи, телепередачи продолжительностью менее чем пятнадцать минут, трансляцией агитационных материалов, распространяемых в телепрограммах и телепередачах в соответствии с законодательством о выборах и референдумах, способом «бегущей строки» или иным способом ее наложения на кадр демонстрируемого фильма либо телепрограммы или телепередачи влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере **от 10 000 до 20 000 рублей**; на юридических лиц - **от 200 000 до 500 000 рублей**.

5. Нарушение установленных законодательством о рекламе требований к рекламе лекарственных средств, медицинских изделий и медицинских услуг, в том числе методов лечения, а также биологически активных добавок влечет наложение административного штрафа на граждан в размере **от 2 000 до 2 500 рублей**; на должностных лиц - **от 10 000 до 20 000 рублей**; на юридических лиц - **от 200 000 до 500 000 рублей**.

6. Распространение кредитной организацией рекламы услуг, связанных с предоставлением кредита или займа, пользованием им и погашением кредита или займа, содержащей хотя бы одно условие, влияющее на его стоимость, без указания всех остальных условий, определяющих полную стоимость кредита (займа) для заемщика и влияющих на нее, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере **от 20 000 до 50 000 рублей**; на юридических лиц - **от 300 000 до 800 000 рублей**.

Согласно ч. 4 ст. 14.3.1 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем запрета [рекламы](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_301686/b7c3bd86e24ff0c13e71cd2ee17558d46843e609/#dst91) табака, табачной продукции, табачных изделий или курительных принадлежностей влечет наложение административного штрафа на граждан в размере **от 3 000 до 4 000 рублей**; на должностных лиц - **от 10 000 до 25 000 рублей**; на юридических лиц - **от 150 000 до 600 000 рублей**.

Кроме того, в соответствии со ст. 19.31 КоАП РФ нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем сроков хранения рекламных материалов или их копий, а также договоров на производство, размещение или распространение рекламы, установленных [законодательством](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_357135/a1f02e6e9363d89d09c721fa0cd52e5f6141464a/#dst100119) о рекламе, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от **1 000 до 2 000 рублей**; на должностных лиц - **от 2 000 до 10 000 рублей**; на юридических лиц - **от 20 000 до 200 000 рублей**.

Также стоит обратить внимание на то, что в соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

Согласно ч. 1 ст. 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей [раздела II](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34661/af22f6ab34d6816e5a70f14347081e2c1bfce662/#dst100173) настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение.

Таким образом, в случае совершения нарушения законодательства о рекламе впервые, по результатам рассмотрения административных дел в отношении лиц, включенных в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства (https://rmsp.nalog.ru/), административное наказание в виде штрафа подлежит замене на административное наказание в виде предупреждения. При этом следует учесть, что согласно ст. 4.6 КоАП РФ лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию со дня вступления в законную силу постановления о назначении административного наказания до истечения одного года со дня окончания исполнения данного постановления.

В 1-м полугодии 2020 года Ульяновским УФАС России вынесено **15** постановлений по делам об административных правонарушениях, возбужденным по фактам нарушения законодательства о рекламе: **14** – по ст. 14.3 КоАП РФ, **1** – по ст. 19.31 КоАП РФ. В общей сложности, **10** лицам объявлено предупреждение, **5** - привлечены к административной ответственности в виде штрафа. Общая сумма назначенных штрафов составила **164 000 рублей**, при этом оплачено штрафов на сумму **162 000 рублей**.

**Контроль антимонопольного законодательства на финансовых рынках**

Ульяновское УФАС России обращает внимание на то, что вопросы разрешения споров, связанных с исполнением гражданского-правовых договоров, в частности, договоров обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств (ОСАГО), заключенных с гражданами, в том числе в части выплат по ним, не входят в полномочия антимонопольных органов Российской Федерации. Вместе с тем, индивидуальные действия страховых организаций, выразившиеся в навязывании дополнительных услуг, в том числе услуг по страхованию при оформлении полисов ОСАГО, а также в отказе от заключения договоров ОСАГО, антимонопольные органы могут рассматривать на предмет наличия нарушений ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» (злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением). Сфера применения ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» была уточнена Федеральным законом от 05.10.2015 № 275-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О защите конкуренции» и отдельные законодательные акты Российской Федерации», в связи с чем, данная статья закона в настоящее время (с 05.01.2016) предусматривает запрет на действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, 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. Следовательно, действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение на товарном рынке, связанные с ущемлением интересов потребителей - конкретных физических лиц (граждан), круг которых может быть определен, в том числе действующих клиентов таких хозяйствующих субъектов, не могут рассматриваться антимонопольными органами в качестве нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».