1. **Реклама и недобросовестная конкуренция**

В 1 квартале 2018 года в адрес Бурятское УФАС России возбудило 5 дел о нарушении *рекламного законодательства*, в том числе 2 дела - о нарушении общих требований к рекламе (статья 5 закона о рекламе), 3 дела - о нарушении требований к рекламе, распространяемой по сетям электросвязи (статья 18 Закона о рекламе, СМС-реклама без согласия абонента).

По практике управления данные составы являются наиболее распространенными нарушениями в сфере рекламы.

Также хотелось бы обратить внимание на участившиеся случаи незаконной рекламы услуг обналичивания материнского капитала.

Пример из практики УФАС

Бурятское УФАС России признало рекламу услуг обналичивания материнского капитала, размещенную в газете «Молодежь Бурятии» ненадлежащей, то есть не соответствующей требованиям законодательства Российской Федерации.

Законодательством установлено, что средства материнского капитала могут быть направлены лицами, получившими сертификат, на улучшение жилищных условий, получение ребенком образования, формирование накопительной пенсии или на приобретение товаров и услуг для адаптации детей-инвалидов. При этом все операции со средствами материнского капитала осуществляются территориальным органом Пенсионного фонда по заявлению лиц, имеющих право на материнский капитал, в безналичной форме.

В октябре прошлого года на страницах газеты «Молодежь Бурятии» появилась реклама КПКГ «Сатурн», предлагающего на условиях выплаты комиссии займы под материнский капитал на покупку жилья и строительство дома в короткие сроки. Все остальные условия, определяющие полную стоимость кредита (размер процентной ставки, сумма и срок кредита и так далее) в рекламе потребительского кооператива отсутствовали.

Законом «О рекламе» определено, что реклама не должна побуждать к совершению противоправных действий и рекламировать товары, производство и реализация которых запрещены законодательством.

Материалы рассмотренного дела о нарушении рекламного законодательства переданы должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения административного производства и решения вопроса о привлечении нарушителей к ответственности.

Ответственность за указанное нарушение несет как рекламодатель, так и рекламораспространитель.

*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.

Недобросовестная конкуренция может проявляться в разных формах, таких, как дискредитация, некорректное сравнение, введение потребителя в заблуждение относительно свойств товара и так далее.

В 1 квартале 2018 года Бурятским УФАС России было рассмотрено дело о недобросовестной конкуренции, которая выразилась в незаконном использовании сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA обозначений при проведении стимулирующего мероприятия «Выиграй путевку на чемпионат мира по футболу!»

Пример из практики УФАС

Решением от 21 февраля т.г. Бурятское УФАС России признало действия индивидуального предпринимателя и ООО «Розничная торговая сеть «Титан» актом недобросовестной конкуренции.

Дело о нарушении антимонопольного законодательства было возбуждено в отношении предпринимателя в ноябре 2017 года по заявлению Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA). Позднее, управление привлекло ООО «Розничная торговая сеть Титан» в качестве соответчика.

FIFA является владельцем исключительного права на широкий перечень товарных знаков, зарегистрированных на территории Российской Федерации, включая товарные знаки по услугам, связанным с продвижением товаров (свидетельства №№ 552415, 1142845, 604446). В их числе такие как, предоставление выгодных программ для клиентов, услуги по продаже, распространению билетов на спортивные соревнования, мероприятия (развлечения) и др.

По результатам рассмотрения дела УФАС установило, что FIFA не давала ИП и ООО «РТС Титан» разрешение на использование товарных знаков по указанным выше свидетельствам для организации либо осуществления рекламной деятельности.

Незаконное использование принадлежащих FIFA товарных знаков в рамках данной рекламной акции позволило ООО «РТС Титан» получить преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности.

Специальный закон (№ 108-ФЗ, см.примечание) регулирует отношения, возникающие в связи с подготовкой и проведением в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года и Кубка конфедераций FIFA 2017 года. Так, согласно статье 20 № 108-ФЗ признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

- осуществление любых видов маркетинга (в том числе деятельности по реализации и (или) продвижению товаров, работ, услуг), призванных сформировать у потребителя представление о FIFA и (или) мероприятиях посредством использования символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA;

- использование без официального письменного разрешения FIFA мероприятий для организации либо осуществления рекламной или маркетинговой деятельности, получения спонсорской помощи, в том числе если такая деятельность направлена на целевую аудиторию, включая владельцев входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия.

К символике чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года (пп. б п. 19 ст. 2 № 108-ФЗ) относятся, в том числе официальные наименования мероприятий, обозначения FIFA (включая «Чемпионат мира»), использующиеся со словом «футбол» или иным образом ассоциирующиеся с футболом как видом спорта и (или) с мероприятиями по организации и проведению в России чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года.

ИП и ООО «РТС Титан» при использовании спорных обозначений получают ничем не обоснованные преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности, в первую очередь, перед хозяйствующими субъектами – участниками того же рынка (конкурентами), которые во исполнение нормативных требований воздерживаются от использования подобных обозначений и иных ассоциаций без правовых оснований. При этом действия нарушителей вводят потребителей в заблуждение, создавая впечатление о причастности продавца товара к соответствующим мероприятиям. Это влечет перераспределение потребительского спроса к продукции нарушителя и не может не сказаться на доходах хозяйствующих субъектов-конкурентов.

Ответчиками не оспаривалось, что они не являются партнерами, помощниками, лицензиатами, официальными поставщиками товаров, работ, услуг FIFA.

Таким образом, комиссия УФАС признала в действиях ИП и ООО «Розничная торговая сеть «Титан» нарушение пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции (№ 135-ФЗ), пунктов 2 и 6 части 1 статьи 20 № 108-ФЗ в части незаконного использования обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 552415, 1142845, 604446, и символики спортивных соревнований (в частности, обозначения «Чемпионат мира по футболу 2018 в России»), ассоциирующейся с мероприятиями по организации и проведению в России чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, при проведении рекламной акции «Выиграй путевку на Чемпионат мира по футболу», выдано предписание.

Примечание: Федеральный закон от 07.06.2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

1. **Рассмотрение жалоб в отношении организатора торгов, конкурсной**

**или аукционной комиссии при проведении торгов в порядке, предусмотренном статьей 181 Закона о защите конкуренции**

В 1 квартале 2018 года в адрес Бурятского УФАС России поступило 16 жалоб на нарушение процедуры торгов при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (Закон о закупках), регулирующим порядок проведения закупок субъектами естественной монополии, государственными компаниями, автономными учреждениями. Указанная категория жалоб подлежит рассмотрению антимонопольным органом в ускоренном порядке, предусмотренном статьей 181 Закона о защите конкуренции.

Основными видами нарушений в данной сфере являются необоснованное ограничение доступа к участию в закупках, нарушение порядка определения победителя торгов, предъявление необоснованных требований к участникам закупок.

Изменения в законодательстве

В соответствии с Федеральным законом от 31.12.2017 № 505-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» 31.12.2017 вступили в силу поправки в Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно изменениям, внесенным в статью 3 Закона о закупках, любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции, с учетом особенностей, установленных настоящей статьей, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, оператора электронной площадки при закупке товаров, работ, услуг, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки. Обжалование осуществляется в следующих случаях:

1) осуществление заказчиком закупки с нарушением требований настоящего Закона о закупках и (или) порядка подготовки и (или) осуществления закупки, содержащегося в утвержденном и размещенном в единой информационной системе положении о закупке такого заказчика;

2) неразмещение в единой информационной системе положения о закупке, изменений, внесенных в указанное положение, информации о закупке, информации и документов о договорах, заключенных заказчиками по результатам закупки, а также иной информации, подлежащей в соответствии с Законом о закупках размещению в единой информационной системе, или нарушение сроков такого размещения;

3) предъявление к участникам закупки требований, не предусмотренных документацией о конкурентной закупке;

4) осуществление заказчиками закупки товаров, работ, услуг в отсутствие утвержденного и размещенного в единой информационной системе положения о закупке и без применения положений Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусмотренных частью 8.1 статьи 3 (закупки у субъектов малого предпринимательства), частью 5 статьи 8 Закона о закупках, включая нарушение порядка применения указанных положений;

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

Таким образом, перечень оснований для принятия антимонопольным органом к рассмотрению жалоб существенно расширился.

При этом, частью 13 статьи 3 Закона о закупках предусмотрено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

Вместе с тем, согласно части 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, в случае установления иных, не являющихся предметом обжалования нарушений, комиссия антимонопольного органа принимает решение о необходимости выдачи предписания об устранении всех выявленных нарушений.

До вступления в силу указанных поправок антимонопольный орган мог рассматривать жалобы, основаниями подачи которых являлось:

- неразмещение в ЕИС информации о закупке;

- предъявление к участникам закупки требования о представлении документов, не предусмотренных документации о закупке;

- осуществление заказчиками закупки в отсутствие положения о закупке и без применения положения Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

- неразмещение или размещение в ЕИС недостоверной информации о годовом объеме закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства.

Так, из 15 поступивших в управление жалоб в 4 квартале 2017 года, без рассмотрения было оставлено 13.

Пример из практики УФАС

Комиссия Бурятского УФАС России рассмотрела жалобу ООО «Меридиан» на действия заказчика - ФГБОУ ВО «Бурятская государственная сельскохозяйственная академия им. В.Р. Филиппова» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг профессиональной уборки – клининговых услуг для нужд вуза.

По мнению заявителя, заказчик в аукционной документации, установил избыточные требования к материалам и средствам для уборки.

Комиссия УФАС приняла решение о признании жалобы ООО «Меридиан» необоснованной. При установлении требований к отварам заказчик руководствовался существующими государственными стандартами. При этом Законом о закупках (223-ФЗ), в соответствии с требованиями которого проводился аукцион, не предусмотрена обязанность заказчика указывать нормативно-техническую документацию в отношении каждого материала, используемого при выполнении работ.

Целями регулирования Закона 223-ФЗ является, кроме прочего, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей заказчиков в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности. Потребности заказчика являются определяющим фактором при установлении им соответствующих требований. Они, в условиях рынка, не могут являться предметом администрирования со стороны государственного органа.

### Злоупотребление доминирующим положением на рынке (статья 10). Ситуация в электроэнергетике.

Наибольшее количество выявленных нарушений в части злоупотребления хозяйствующими субъектами своим доминирующим положением на рынке выявляется управлением в сфере электроэнергетики. Среди наиболее часто встречающихся нарушений – уклонение доминирующих компаний от заключения договоров, навязывание невыгодных условий договора.

В 1 квартале 2018 года Бурятское УФАС России выдало 26 предупреждений о прекращении действий, содержащих признаки нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Все предупреждения были выданы АО «Читаэнергосбыт», в том числе 20 - по фактам уклонения от заключения договоров купли-продажи электроэнергии, 6 - по фактам навязывания потребителям невыгодных условий договора.

Предупреждение выдается антимонопольным органом хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение на рынке определенного товара в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела по перечисленным составам статьи 10 Закона о защите конкуренции без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

Примеры из практики УФАС

Пример 1

8 муниципальных детских садов г. Улан-Удэ и 2 - Заиграевского района, 3 автономных учреждения Республики Бурятия, 7 частных предприятий направили в Бурятское УФАС России заявления, указывающие на наличие в действиях гарантирующего поставщика электрической энергии в республике АО «Читаэнергосбыт» признаков нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции (135-ФЗ).

В большинстве случаев (16 заявлений) гарантирующий поставщик уклоняется от заключения договоров купли-продажи электрической энергии с заявителями, или (4 заявления) навязывает условия договора, результатом которого может быть ущемление интересов потребителя и сетевой организации, к электросетям которой конкретный потребитель присоединен.

Такие действия квалифицируются как запрещенное законом злоупотребление доминирующим положением на рынке розничной реализации электроэнергии.

УФАС выдало АО «Читаэнергосбыт» предупреждения о необходимости заключения договоров купли-продажи электрической энергии и установило сроки заключения договоров с заявителями.

Пример 2

Бурятское УФАС России установило наличие признаков нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции (135-ФЗ) в действиях АО «Читаэнергосбыт» в лице ТП «Энергосбыт Бурятии».

Признаки нарушения заключаются в навязывании потребителю - ООО «Фортуна» условий договора, обеспечивающего продажу электрической энергии, невыгодных для потребителя. Результатом навязывания может быть ущемление интересов потребителя и сетевой организации.

УФАС выдало предупреждение АО «Читаэнергосбыт» о необходимости прекращения указанных действий в срок до 12.02.2018 путем заключения с ООО «Фортуна» договора купли-продажи электрической энергии с 01.01.2018.

В случае неисполнения предупреждения возбуждается дело о нарушении антимонопольного законодательства.

Институт предупреждений распространяется не на все составы статьи 10 Закона о защите конкуренции. В случае выявления признаков нарушения частей 1, 2, 4, 7, 9, 10, 11 статьи 10 (в том числе нарушения, связанные с установлением монопольно высокой цены товара, с изъятием товара из обращения, с нарушением порядка ценообразования) дело возбуждается без выдачи предупреждения.

Значительное количество заявлений о нарушении антимонопольного законодательства гарантирующим поставщиком, поступающих в адрес Бурятского УФАС России, свидетельствует о напряженной ситуации в республиканской электроэнергетике.

Ранее в г. Улан-Удэ действовала система, при которой гарантирующий поставщик заключает с потребителем договор энергоснабжения, в рамках которого регулирует отношения с электросетевой компанией. Но для некоторых учреждений и предпринимателей удобнее заключать отдельные договоры на куплю-продажу и на передачу электроэнергии.

Отказ гарантирующего поставщика заключать такой вид договора является нарушением статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Наличие существенных проблем в электроэнергетике республики стало основанием для внесения изменений в Стандарт развития конкуренции в Республике Бурятия. В декабре 2017 года, по инициативе Бурятского УФАС России, распоряжением Правительства РБ от 11.12.2017 № 730-р перечень утвержденных «дорожной картой» социально-значимых рынков, требующих особого внимания со стороны властей, пополнился рынком электроэнергетики. Данный шаг сделан также во исполнение протокольного решения, принятого по итогам встречи аместителя руководителя ФАС России А.Н. Голомолзина с бизнес-сообществом и потребителями услуг в сфере электроэнергетики в августе 2017 года.

1. **Национальный план развития конкуренции. Стандарт развития конкуренции в Республике Бурятия**

21 декабря 2017 года Президент РФ В.В. Путин подписал указ «Об основных направлениях государственной политики по развитию конкуренции».

Основными *целями* документа являются:

- повышение удовлетворенности потребителей за счет расширения ассортимента товаров, работ, услуг, повышения их качества и снижения цен;

- повышение экономической эффективности и конкурентоспособности хозяйствующих субъектов, в том числе за счет обеспечения равного доступа к товарам и услугам субъектов естественных монополий и государственным услугам, необходимым для ведения предпринимательской деятельности, стимулирования инновационной активности хозяйствующих субъектов, повышения доли наукоемких товаров и услуг в структуре производства, развития рынков высокотехнологичной продукции;

- стабильный рост и развитие многоукладной экономики, развитие технологий, снижение издержек в масштабе национальной экономики, снижение социальной напряженности в обществе, обеспечение национальной безопасности.

Принятию документа предшествовал анализ структуры экономики страны, свидетельствующий о высоком уровне монополизации отдельных отраслей, существенной доле государственных предприятий и о значительном количестве нарушений конкуренции со стороны органов власти.

Планом предусмотрены *контрольные сроки*, до истечения которых должны быть выполнены определенные мероприятия, например:

- до 1 июля 2018 года Правительство РФ должно утвердить планы мероприятий по развитию конкуренции на 2018 - 2020 годы в отраслях экономики Российской Федерации с определением в них перечней ключевых показателей.

В настоящее время такая «дорожная карта» утверждена для такой отрасли, как здравоохранение (распоряжение Правительства РФ от 12.01.2018 № 9-р). Дорожная карта утверждена до 2021 года и предусматривает 47 мероприятий, в числе которых совершенствование процедур государственной регистрации препаратов, изменение механизма регулирования цен на ЖВНЛП, урегулирование вопросов защиты интеллектуальной собственности, разработка мер по реформированию законодательства об обязательном медицинском страховании и т.д.

- до 1 октября 2018 г. Правительство РФ должно обеспечить принятие правил недискриминационного доступа на товарные рынки услуг общедоступной почтовой связи и портов, предоставляемых субъектами естественных монополий;

- до 1 февраля 2019 г.: Правительство РФ должно представить предложения по снижению уровня административных барьеров, препятствующих развитию конкуренции.

ФАС России должна будет при подготовке ежегодного доклада о состоянии конкуренции в РФ включать в него сведения о выполнении мероприятий, достижении ключевых показателей, предусмотренных Национальным планом.

Национальным планом развития конкуренции предусмотрен *перечень отраслей экономики и ожидаемых результатов* развития конкуренции.

Например, для такой сферы, как информационные технологии, ожидаемым результатом реализации мероприятий Национального плана, является повышение доли российских программных продуктов в сфере информационных технологий, в том числе в социально значимых отраслях (энергетика, жилищно-коммунальное хозяйство, здравоохранение, образование, транспорт, безопасность), включая предоставление услуг в формате облачных сервисов, не менее чем на 10 процентов ежегодно.

Всего план включает мероприятия по 13 отраслям экономики (здравоохранение, рынок социальных услуг, агропромышленный комплекс, транспортные услуги, ЖКХ и т.д.).

Мероприятия Национального плана направлены на достижение следующих *ключевых показателей*:

а) обеспечение во всех отраслях экономики Российской Федерации, за исключением сфер деятельности субъектов естественных монополий и организаций оборонно-промышленного комплекса, присутствия не менее трех хозяйствующих субъектов, не менее чем один из которых относится к частному бизнесу;

б) снижение количества нарушений антимонопольного законодательства со стороны органов государственной власти и органов местного самоуправления к 2020 году не менее чем в 2 раза по сравнению с 2017 годом;

в) увеличение к 2020 году доли закупок, участниками которых являются только субъекты малого предпринимательства и социально ориентированные некоммерческие организации, в сфере государственного и муниципального заказа не менее чем в два раза по сравнению с 2017 годом, а также увеличение отдельными видами юридических лиц объема закупок, участниками которых являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, до 18 процентов к 2020 году.

Указ Президента РФ является первым подобным документом в истории РФ. Национальный план принят на три года, однако в дальнейшем предполагается каждые 3-5 лет актуализировать этот документ.

Важным аспектом плана развития конкуренции в РФ является региональный стандарт развития конкуренции.

В Республике Бурятия Стандарт принят в 2015 году. Распоряжением Правительства РБ от 29.12.2015 утвержден *перечень приоритетных и социально-значимых рынков для содействия развития конкуренции, в Республике Бурятия*, который включает:

1. Рынок услуг дошкольного образования.

2. Рынок услуг детского отдыха и оздоровления.

3. Рынок услуг дополнительного образования детей.

4. Рынок медицинских услуг.

5. Рынок услуг психолого-педагогического сопровождения детей с ограниченными возможностями здоровья.

6. Рынок услуг в сфере культуры.

7. Рынок услуг жилищно-коммунального хозяйства.

8. Рынок розничной торговли.

9. Рынок услуг перевозки пассажиров наземным транспортом.

10. Рынок услуг связи.

11. Рынок услуг социального обслуживания населения.

12. Рынок мяса и мясной продукции.

Кроме того, в 2017 году в рамках исполнения протокольного поручения по итогам встречи Главы Республики Бурятия с заместителем руководителя ФАС России А.Н. Голомолзиным перечень приоритетных и социально значимых рынков Республики Бурятия дополнен 13 рынком – рынком электроэнергетики.

Планом мероприятий («дорожной картой») для каждого рынка предусмотрен перечень мероприятий и ожидаемый результат, а также ключевые показатели эффективности.

По итогам 2017 года Бурятским УФАС России был проведен анализ состояния конкуренции на 6 рынках, включенных республикой в перечень приоритетных и социально значимых. Это рынки межмуниципальных автобусных перевозок, дошкольного образования, широкополосного доступа к сети интернет, медицинских услуг, ЖКХ и рынок мяса.

В результате исследования было отмечено достижение контрольных показателей эффективности, однако выявлены многочисленные барьеры, как административного, так и экономического характера, препятствующие развитию конкуренции в каждом из проанализированных рынков.

Итоги исследования антимонопольного органа были включены в доклад «Состояние и развитие конкурентной среды на рынках товаров и услуг Республики Бурятия» за 2017 год, подготовленного уполномоченным органом по содействию развитию конкуренции в Республике Бурятия – Министерством экономики Республики Бурятия при участии  Бурятского УФАС России и отраслевых министерств и ведомств, который был утвержден на заседании Республиканской комиссии по содействию развитию конкуренции 7 марта 2018 года.

Республиканская комиссия пришла к выводу о необходимости актуализировать план мероприятий по содействию развитию конкуренции в Республике Бурятия.

Планом работы Бурятского УФАС России по содействию внедрению Стандарта развития конкуренции в РБ в 2018 году предусмотрено проведение круглых столов по проблемам развития конкуренции на рынке медицинских услуг и рынке дошкольного образования, на которые планируется пригласить представителей частного бизнеса и отраслевых министерств.