**Доклад**

**«Правоприменительная практика Бурятского УФАС России**

**в сфере контроля за соблюдением антимонопольного и рекламного законодательства в 3 квартале 2018 года»**

1. **Контроль соблюдения требований Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»** (далее – Закон о рекламе)

Государственный надзор за соблюдением законодательства о рекламе относится к полномочиям антимонопольного органа, в числе которых – предупреждение, выявление и пресечение нарушений рекламного законодательства, возбуждение и рассмотрение дел по признакам нарушения рекламного законодательства.

С начала 2018 года Бурятским УФАС России рассмотрено 12 дел о нарушении рекламного законодательства. Наибольшее количество нарушений допускается в отношении *общих требований к рекламе, установленных статьей 5 Закона о рекламе.*

В соответствии с указанной статьей запрещена недобросовестная и недостоверная реклама.

Недобросовестной является реклама, которая:

1) содержит некорректные сравнения рекламируемого товара с находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами;

2) порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица, в том числе конкурента;

3) представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте, если она осуществляется под видом рекламы другого товара, товарный знак или знак обслуживания которого тождествен или сходен до степени смешения с товарным знаком или знаком обслуживания товара, в отношении рекламы которого установлены соответствующие требования и ограничения, а также под видом рекламы изготовителя или продавца такого товара;

4) является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным.

Недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о любых характеристиках товара, в том числе о его потребительских свойствах, сроках годности, о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока, о стоимости или цене товара и т.д..

Реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации, является ненадлежащей.

Например, по итогам рассмотрения дела, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя – рекламодателя, Бурятским УФАС России была признана ненадлежащей рекламная акция «БОШ – Чемпионат мира по футболу». Акция проводилась в сети магазинов «Хозяин» и «За рулем», была направлена на привлечение потребительского спроса в отношении товаров марки Bosh, однако каких-либо договоров с FIFA на предмет разрешения использования товарных знаков, предпринимателем не заключалось. Рассмотренная реклама является недостоверной, так как в нарушение пунктов 7, 8 части 3 статьи 5 Закона о рекламе содержит не соответствующую действительности информацию об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товара, о правах на использование символов международных организаций.

В практике Бурятского УФАС России часто встречаются нарушения *статьи 7 Закона о рекламе, которая устанавливает перечень товаров, реклама которых не допускается*:

1) товаров, производство и (или) реализация которых запрещены законодательством Российской Федерации;

2) наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, и их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры;

3) взрывчатых веществ и материалов, за исключением пиротехнических изделий;

4) органов и (или) тканей человека в качестве объектов купли-продажи;

5) товаров, подлежащих государственной регистрации, в случае отсутствия такой регистрации;

6) товаров, подлежащих обязательной сертификации или иному обязательному подтверждению соответствия требованиям технических регламентов, в случае отсутствия такой сертификации или подтверждения такого соответствия, а также работ или услуг по оценке (подтверждению) соответствия, в том числе по приему и рассмотрению документов, необходимых для выполнения указанных работ и (или) оказания услуг, осуществляемых лицами, не имеющими аккредитации в национальной системе аккредитации (в случае, если получение такой аккредитации предусмотрено законодательством Российской Федерации), либо аккредитованными лицами, но без указания наименования аккредитованного юридического лица или фамилии, имени и (если имеется) отчества аккредитованного индивидуального предпринимателя и уникального номера записи об аккредитации в реестре аккредитованных лиц;

7) товаров, на производство и (или) реализацию которых требуется получение лицензий или иных специальных разрешений, в случае отсутствия таких разрешений;

8) табака, табачной продукции, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок;

9) медицинских услуг по искусственному прерыванию беременности.

В 2018 году Бурятским УФАС России было рассмотрено 4 дела о нарушении пункта 1 статьи 7 Закона о рекламе по фактам распространения рекламы товаров, производство и реализация которых запрещена, а именно рекламы услуг обналичивания материнского капитала. В соответствии с действующим законодательством, все операции со средствами материнского капитала  осуществляются территориальным органом Пенсионного фонда по заявлению лиц, имеющих право на материнский капитал, в безналичной форме, таким образом, любая реклама услуг, предлагающая различные способы обналичивания материнского капитала, является ненадлежащей.

Например, была признана ненадлежащей размещенная в газете «Молодежь Бурятии» реклама КПКГ «Сатурн», предлагающего на условиях выплаты комиссии займы под материнский капитал на покупку жилья и строительство дома в короткие сроки.

Закон о рекламе содержит специальные требования к отдельным способам распространения рекламы. В соответствии с практикой Бурятского УФАС России наибольшее количество нарушений допускается при распространении рекламы по сетям электросвязи.

В 2018 году Бурятским УФАС России рассмотрено 5 дел о нарушении *части 1 статьи 18 Закона о рекламе, которая устанавливает, что 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.

Например, по заявлению гражданина, получившего на мобильный телефон смс с рекламой натяжных потолков, ООО «ИТ Молот» (рекламораспространитель) было признано нарушившим Закон о рекламе, поскольку рекламное смс было направлено в отсутствие предварительного согласия абонента на его получение.

Кроме того, в июле 2018 года управлением было возбуждено дело по признакам нарушения *статьи 14 Закона о рекламе, которая содержит требования к рекламе в телепрограммах и телепередачах*. По итогам рассмотрения дела рекламораспространитель ООО «Восток Медиа Групп» было признано нарушившим требования части 3 статьи 14 Закона о рекламе в части превышения продолжительности распространения рекламы способом «бегущей строки» в эфире телеканала «Global TV».

Необходимо отметить, что в часть 3 статьи 14 Закона о рекламе *Федеральным законом от 03.08.2018 № 325-ФЗ «О внесении изменений в статьи 14 и 15 Федерального закона "О рекламе"»* внесены изменения. Если ранее продолжительность рекламы в телепрограмме не должна была превышать 15 процентов времени вещания в течение часа, то с 3 августа 2018 года продолжительность распространяемой в телепрограмме рекламы (в том числе такой рекламы, как телемагазины), прерывания телепрограммы рекламой (в том числе спонсорской рекламой) и совмещения рекламы с телепрограммой способом "бегущей строки" или иным способом ее наложения на кадр телепрограммы не может превышать 20 процентов времени вещания в течение часа и 15 процентов времени вещания в течение суток.

Кроме того, *с 3 августа 2018 года допускается прерывать рекламой детские и образовательные теле- и радиопередачи.* Согласно изменениям, внесенным в часть 7 статьи 14 и часть 6 статьи 15 Закона о рекламе, в детских теле- и радиопередачах не допускается распространение рекламы отдельных видов товаров, особенности рекламы которых установлены главой 3 Закона о рекламе. Данное ограничение не распространяется на спонсорскую рекламу, за исключением спонсорской рекламы алкогольной продукции, продукции военного назначения и оружия, основанных на риске игр, пари, услуг по заключению договоров ренты, в том числе договора пожизненного содержания с иждивением, деятельности медиаторов по обеспечению проведения процедуры медиации.

За нарушение законодательства о рекламе предусмотрена административная ответственность в соответствии со статьей 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ):

1. Нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2-6 настоящей статьи, частью 4 статьи 14.3.1, статьями 14.37, 14.38, 19.31

- влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч 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 десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч рублей;

3. Превышение допустимого законодательством о рекламе объема рекламы, распространяемой в периодических печатных изданиях,

- влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от четырех тысяч до семи тысяч рублей; на юридических лиц - от сорока тысяч до ста тысяч 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 десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч 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 двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот тысяч до пятисот тысяч 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 двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до восьмисот тысяч рублей.

С начала 2018 года общая сумма штрафов, наложенных Бурятским УФАС России за нарушение законодательства о рекламе, составила 218,0 тыс. рублей.

В том числе за нарушение рекламного законодательства при рассылке смс-рекламы (распространение рекламы по сетям электросвязи без предварительного согласия абонента) ООО «Эльдорадо» привлечено к административной ответственности по части 1 статьи 14.30 КоАП РФ в виде штрафа в размере 100,0 тыс. рублей.

1. **Контроль за соблюдением требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»** (далее - Закон о защите конкуренции)

В 3 квартале 2018 года Бурятским УФАС России выдано 19 предупреждений о прекращении действий, содержащих признаки нарушения статьи 10 Закона о защите конкуренции.

*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. В случае неисполнения предупреждения в установленный срок возбуждается дело о нарушении антимонопольного законодательства.

В третьем квартале 2018 года все предупреждения выданы по признакам нарушения антимонопольного законодательства на рынке электроэнергетики, по фактам уклонения от заключения или навязывания невыгодных условий договоров передачи электроэнергии, договоров купли-продажи электроэнергию. 15 предупреждений было выдано АО «Читаэнергосбыт», 4 – ПАО «МРСК Сибири».

Например, 6 июля 2018 года Бурятское УФАС России выдало гарантирующему поставщику в Республике Бурятия АО «Читаэнергосбыт» предупреждение о прекращении действий по уклонению от заключения договора купли-продажи электроэнергии с ООО «Талан». В соответствии с действующим законодательством гарантирующий поставщик обязан заключить договор купли-продажи (поставки) электроэнергии или договор энергоснабжения с любым обратившимся к нему потребителем, чьи энергопринимающие устройства находятся в зоне деятельности гарантирующего поставщика. Либо при наличии объективных причин уведомить об отказе обратившегося потребителя в течении 5 рабочих дней. В апреле 2018 года ООО «Талан» направило в адрес АО «Читаэнергосбыт» пакет документов для заключения договора, однако на момент поступления в адрес Бурятского УФАС России заявления отношения не урегулированы, уведомление об отказе потребитель не получал. Согласно предупреждению Бурятского УФАС России в срок до 20.07.2018 АО «Читаэнергосбыт» должно было заключить с ООО «Талан» договор купли-продажи электрической энергии с началом действия с 01.06.2018. Предупреждение было исполнено в установленный срок, дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждалось.

*Статьей 10 Закона о защите конкуренции установлен запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением*: запрещены 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.

В соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации):

1) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим;

2) доля которого на рынке определенного товара составляет менее чем пятьдесят процентов, если доминирующее положение такого хозяйствующего субъекта установлено антимонопольным органом исходя из неизменной или подверженной малозначительным изменениям доли хозяйствующего субъекта на товарном рынке, относительного размера долей на этом товарном рынке, принадлежащих конкурентам, возможности доступа на этот товарный рынок новых конкурентов либо исходя из иных критериев, характеризующих товарный рынок.

Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта - субъекта естественной монополии на товарном рынке, находящемся в состоянии естественной монополии.

Так, на рассмотрении Бурятского УФАС России находится дело о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении теплоснабжающей организации ООО «Бичурское ЖКХ». В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 17.08.2018 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» услуги по передаче тепловой энергии относятся к сферам деятельности субъектов естественных монополий. Таким образом, для ООО «Бичурское ЖКХ» действует запрет на злоупотребление доминирующим положением на рынке теплоснабжения. Дело в отношении предприятия возбуждено по факту применения расчетного способа определения объема оказанных услуг поставки тепловой энергии при наличии у потребителя – ГБУЗ «Бичурская ЦРБ» - введенного в эксплуатацию прибора учета. Рассмотрение дела назначено на 14 сентября 2018 года.

Также в 3 квартале 2018 года Бурятским УФАС России было вынесено решение о признании действий ООО «Аэропорт Байкал» при выдаче пропусков сторонним организациям в контролируемую зону аэропорта нарушением части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции. ООО «Аэропорт Байкал» является единственным субъектом, у которого можно получить пропуск на территорию улан-удэнского аэропорта, и поэтому на предприятие распространяется запрет на злоупотребление доминирующим положением при оказании соответствующей услуги.

Рассмотренное управлением дело было возбуждено по заявлению Республиканской клинической больницы им. Н.А. Семашко. Въезд на территорию улан-удэнского аэропорта необходим сотрудникам больницы для оказания медицинской помощи пациентам, эвакуированным из районов республики санитарной авиацией.

Осуществление пропускного режима является частью деятельности аэропорта по обеспечению авиационной безопасности. Соответствующий сбор оплачивают авиакомпании исходя из установленного каждому аэропорту тарифа. При этом стоимость пропусков для сторонних организаций в сбор за обеспечение авиационной безопасности не входит и государством не регулируется.

ООО «Аэропорт Байкал» не предоставило антимонопольному органу экономического обоснования стоимости пропусков, утвержденной с 1 января 2017 года.   Затраты, приведенные аэропортом в качестве подтверждения установленной платы, связаны с обеспечением пропускного режима в отношении сторонних организаций в целом, а не только с оформлением пропусков – содержание контрольно-пропускных пунктов, охрана периметра, оплата труда сотрудников службы авиационной безопасности и т.д.. Однако сторонние организации, сотрудникам которых для исполнения служебных обязанностей необходим допуск на территорию аэропорта, не должны оплачивать расходы, связанные с аэропортовой деятельностью по обеспечению авиационной безопасности.

Бурятское УФАС России признало действия аэропорта по установлению экономически необоснованной платы за оформление пропусков для сторонних организаций злоупотреблением доминирующим положением. Согласно предписанию, аэропорту необходимо было до 28 августа установить обоснованную стоимость услуги. Однако ООО «Аэропорт Байкал» обжаловало решение и предписание антимонопольного органа в судебном порядке. Предварительное судебное заседание по данному делу состоится в Арбитражном суде Республики Бурятия 25 сентября 2018 года.

*Недобросовестная конкуренция* является еще одним распространенным нарушением антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 9 статьи 4 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.

Главой 2.1 Закона о защите конкуренции установлен прямой запрет на недобросовестную конкуренцию, в том числе:

- путем дискредитации (статья 14.1);

- путем введения в заблуждение (статья 14.2);

- путем некорректного сравнения (статья 14.3);

- на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (статья 14.4);

- на недобросовестную конкуренцию, связанную с использованием результатов интеллектуальной деятельности (статья 14.5);

- на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения (статья 14.6);

- на недобросовестную конкуренцию, связанную с незаконным получением, использованием, разглашением информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну (статья 14.7).

Например, 20 июня 2018 года Бурятское УФАС России признало действия ПАО «Территориальная генерирующая компания № 14» нарушением пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции. В апреле текущего года ТГК-14 организовала проведение маркетинговой акции «Чемпионат мира с ТГК-14». Обязательным условием участия в акции являлась оплата текущих начислений за апрель, задолженности на 01.04.2018, пеней, госпошлины. На сайте компании был размещен плакат акции с изображением футбольного мяча, содержащего символику, правообладателем которой является FIFA. Кроме того, в самом наименовании акции имелось обозначение, сходное до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «Чемпионат мира по футболу FIFA».

FIFA не давала ТГК-14 разрешения на использование символики чемпионата мира. Между тем, проведение поощрительной акции с несанкционированным использованием товарных знаков FIFA позволило компании получить преимущество при осуществлении коммерческой деятельности за счет повышенного интереса потребителей, что квалифицировано антимонопольным органом как акт недобросовестной конкуренции.

По факту недобросовестной конкуренции ПАО «ТГК-14» постановлением от 23.07.2018 было привлечено к административной ответственности по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ в виде штрафа в размере 100,0 тыс. рублей. Ответственное должностное лицо ПАО «ТГК-14», допустившее нарушение, также было оштрафовано на сумму 12,0 тыс. рублей.

1. **Рассмотрение жалоб на нарушения, допущенные при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»** (далее – Закон № 223-ФЗ) в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 10 статьи 3 Закона № 223-ФЗ любой участник закупки вправе обжаловать в антимонопольном органе в порядке, установленном статьей 18.1 Законом о защите конкуренции, действия (бездействие) заказчика, комиссии по осуществлению закупок, если такие действия (бездействие) нарушают права и законные интересы участника закупки.

При этом частью 13 статьи 3 Закона № 223-ФЗ предусмотрено, что рассмотрение жалобы антимонопольным органом должно ограничиваться только доводами, составляющими предмет обжалования.

В соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной.

Учитывая изложенное, жалоба, поступившая в антимонопольный орган, подлежит рассмотрению строго в пределах изложенных в жалобе доводов, на основании которых комиссия антимонопольного органа делает выводы о признании жалобы обоснованной или необоснованной, при этом антимонопольный орган обязан принять решение о выдаче предписания с учетом всех выявленных нарушений, в соответствии с частью 17 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленного нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов.

Таким образом, по правилам 18.1 Закона о защите конкуренции жалоба может быть подана либо лицом, подавшим заявку на участие в торгах, либо лицом, не подавшим заявку на участие в торгах в случае, если обжалуется порядок размещения информации о проведении торгов либо порядок подачи заявок на участие в торгах.

В соответствие с частью 11 статьи 3 Закона № 223-ФЗ, в случае, *если обжалуемые действия* (бездействие) *совершены заказчиком, комиссией* по осуществлению закупок, оператором электронной площадки *после окончания установленного в документации о конкурентной закупке срока подачи заявок на участие в закупке, обжалование* таких действий (бездействия) *может осуществляться только участником закупки, подавшим заявку на участие в закупке*.

Учитывая изложенное, жалоба на положения документации о закупке, поданная лицом, не подававшим заявку на участие в закупке, в антимонопольный орган после окончания срока подачи заявок на участие в закупке подлежит оставлению без рассмотрения, о чем податель жалобы уведомляется в течение трех рабочих дней со дня ее поступления в антимонопольный орган.

В 3 квартале 2018 года в адрес Бурятского УФАС России поступило 19 жалоб на нарушения Закона № 223-ФЗ, из них: 5 жалоб отозвано; 2 жалобы возвращены; 2 жалобы признаны обоснованными; 8 – необоснованными; 2 находятся в стадии рассмотрения. В основном участники закупок обжалуют действия заказчиков в части необоснованного ограничения допуска к участию в закупках, либо обжалуют положения документации.

***Изменения в законодательстве.***

Большая часть изменений вступила в силу 1 июля 2018 года, однако есть поправки, которые вступили в силу 31 декабря 2017 года. У заказчиков еще есть время, чтобы привести в соответствие с изменениями положения о закупках. Это надо будет сделать не позднее 1 января 2019 года. Закупки, извещения о которых опубликованы в ЕИС до даты размещения положения о закупке, в котором учтены изменения Закона № 223-ФЗ, надо проводить по правилам, действовавшим на дату размещения извещения.

*Новые особенности применения Закона № 223-ФЗ, вступившие в силу с 31 декабря 2017 года:*

1. В указанном законе теперь закреплено, что он распространяется на закупки для целей коммерческого использования. Таким образом, ранее высказанная Минэкономразвития точка зрения получила законодательное подтверждение (часть 1 статьи 1 Закона № 223-ФЗ);

2. Расширили перечень отношений, на которые не распространяется действие Закона № 223-ФЗ. В список вошли, в частности, закупки у юридических лиц, которые согласно НК РФ являются взаимозависимыми с заказчиком. Надо закрепить в положении о закупке перечень таких компаний и обосновать причины включения в него каждой (пункт 13 части 4 статьи 1 Закона № 223-ФЗ);

3. Законодательное закрепление получило типовое положение о закупках. Принять этот документ и установить круг заказчиков, которые должны его применять при утверждении или изменении собственных положений о закупках, может орган власти, осуществляющий функции и полномочия учредителя бюджетного или автономного учреждения. Также это может сделать орган власти или организация, выполняющие функции собственника имущества унитарного предприятия (часть 2.1 статьи 2 Закона № 223-ФЗ);

4. В типовом положении нужно определить дату, до наступления которой указанные учреждения и предприятия должны привести положения о закупках в соответствие с типовым. Утвержденное типовое положение надо разместить в ЕИС. Аналогичным образом в этой системе должны размещаться изменения такого положения (часть 2.2 статьи 2 Закона № 223-ФЗ);

5. Стал больше перечень закупок, сведения о которых заказчик вправе не размещать в ЕИС. В него добавили:

- закупки финансовых услуг, в том числе услуг по размещению депозитных вкладов и получению кредитов и займов;

- закупки, которые связаны с заключением и исполнением договора купли-продажи, аренды, субаренды, договоров управления государственным или муниципальным имуществом, а также иного договора, предусматривающего переход прав владения и (или) пользования недвижимостью (часть 15 статьи 4 Закона № 223-ФЗ);

6. Начала действовать норма о ведомственном контроле. Этот вид контроля вправе проводить, например, органы власти, осуществляющие функции и полномочия учредителя в отношении соответствующих учреждений (статья 6.1 Закона 223-ФЗ).

*Изменения норм об обжаловании, вступившие в силу с 31 декабря 2017 года:*

1. С указанной даты обжаловать можно действия (бездействие) не только заказчика, но и закупочной комиссии, оператора электронной площадки. Кроме того, теперь в Законе № 223-ФЗ предусмотрено, что можно обратиться в антимонопольный орган с жалобой, если заказчик при проведении закупки нарушил Закон № 223-ФЗ и (или) положение о закупке (пункт 1 части 10 статьи 3 3акона № 223-ФЗ);

2. Появилась норма, согласно которой, если обжалуемые действия (бездействие) совершены после окончания срока подачи заявок, обжаловать их может только участник закупки, подавший заявку (часть 11 статьи 3 3акона № 223-ФЗ);

3. Установлено правила о том, что антимонопольный орган при рассмотрении жалобы ограничен только доводами, составляющими предмет обжалования (часть 13 статьи 3 3акона 223-ФЗ).

*Изменения в закупочном процессе с 1 июля 2018 года:*

1. В положении о закупке будут предусматриваться конкурентные и неконкурентные способы закупок. Конкурентные закупки потребуется проводить в электронной форме, если иное заказчик не закрепит в положении о закупке. Конкурентные закупки, в которых могут участвовать только субъекты малого и среднего предпринимательства, надо будет проводить только в электронной форме (часть 2 статьи 3 3акона № 223-ФЗ);

2. Конкурентные закупки можно проводить в виде конкурсов, аукционов, запросов предложений, запросов котировок. Заказчик будет вправе предусмотреть иные конкурентные способы, если они будут соответствовать положениям Закона № 223-ФЗ (часть 3.1 статьи 3 3акона № 223-ФЗ);

3. Будет предусмотрен порядок проведения конкурентной закупки. Например, участники смогут направлять запросы о разъяснении положений документации. В течение трех рабочих дней с даты их поступления заказчик должен будет дать ответ и разместить его в ЕИС. Заказчик сможет отменить конкурентную закупку до окончания срока подачи заявок. По истечении этого срока и до заключения договора отменить конкурентную закупку можно будет только в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы (статья 3.2 3акона № 223-ФЗ);

4. Отдельно будут установлены порядок проведения конкурентной закупки в электронной форме и особенности ее проведения среди субъектов малого и среднего предпринимательства. Такие закупки будут проводиться на электронной площадке (статьи 3.3; 3.4 3акона № 223-ФЗ);

5. В положении о закупке надо будет установить способы проведения неконкурентных закупок, а также порядок и исчерпывающий перечень случаев закупки у единственного поставщика, подрядчика, исполнителя (статья 3 3акона № 223-ФЗ);

6. Будут закреплены правила описания предмета закупки. В частности, в документации надо будет указать его функциональные, технические и качественные характеристики. Если в описании предмета закупки используется товарный знак, то его указание надо сопровождать словами "или эквивалент". Не соблюдать это правило можно будет в ряде случаев, например, при закупке запчастей к используемому оборудованию (часть 6.1 статьи 3 3акона № 223-ФЗ);

7. В извещении, документации вместо сведений о начальной (максимальной) цене договора можно будет установить цену единицы товара, работы или услуги и максимальную цену договора или формулу определения цены договора и ее максимальное значение (пункт 5 часть 9 статьи 4 3акона № 223-ФЗ).

*Что изменилось в закупках по 223-ФЗ за лето:*

1. До конца года можно проводить закупки по старому положению.

Минфин разъяснил: до конца года можно проводить закупки по положению, в котором не учтены поправки к Закону № 223-ФЗ, вступившие в силу в июле. Однако рекомендуем учитывать некоторые нововведения:

- описывайте предмет конкурентной закупки в документации по новым правилам (часть 6.1 статьи 3 3акона № 223-ФЗ);

- не отменяйте закупку после окончания срока подачи заявок (часть 5 статьи 3.2 3акона № 223-ФЗ).

Напомним, обновленное положение нужно разместить в ЕИС до 1 января 2019 года. В противном случае придется перейти на закупки по Закону № 44-ФЗ.

1. Старт электронных закупок у малого и среднего бизнеса перенесли.

Вступление в силу правил об электронных закупках у СМСП отложили до момента, когда начнут работать электронные площадки. Произойдет это не позднее1 октября. Перечень операторов уже утвержден (часть 14 статьи 8 3акона 223-ФЗ).

1. Унитарные предприятия снова могут закупать по Закону № 223-ФЗ

С 29 июня все унитарные предприятия могут проводить закупки за счет собственных средств по Закону № 223-ФЗ. Чтобы уйти от процедур по Закону N 44-ФЗ уже в этом году, нужно до 1 октября разместить в ЕИС положение о закупке и план закупки. Если на 1 июля у вас было действующее положение, связанные с изменениями правки можно не вносить и работать до конца года по старым правилам (часть 12 статьи 8 Закона № 223-ФЗ).