**Обобщенные ответы Мордовского УФАС России на вопросы**

*Вопросы поступили от участников публичных обсуждений, проведенных территориальным антимонопольным органом 29.11.2017 с 10.00-12.00*

**Ответы на вопросы по теме государственного надзора в сфере рекламы**

**Вопрос:** Очень интересен вопрос: каким ФЗ регулируется реклама в Интернете и регулируется ли она вообще?

**Ответ:** К отношениям в сфере рекламы независимо от места ее производства, *если размещение рекламы осуществляется на территории Российской Федерации*, применяется Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 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 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.

 Соответственно, такой способ рекламирования как использование информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения рекламы также подпадает под действие норм Федерального закона «О рекламе», который не устанавливает специальных требований к порядку такого размещения.

 Реклама считается распространенной на территории Российской Федерации, если размещена на Интернет-сайтах, зарегистрированных в доменных зонах .SU, .RU, .РФ, а также на русскоязычных страницах сайтов в иных зонах, поскольку предназначена для потребителей в России.

 Вместе с тем, реклама в сети Интернет должна соответствовать общим требованиями, предъявляемым к рекламе, а также требованиям, предъявляемым к отдельным способам распространения рекламы и особенностям рекламы отдельных видов товаров.

 Так, **не допускается**: распространение рекламы по электронной почте без предварительного согласия адресата на получение такой рекламы (часть 1 статьи 18 Федерального закона «О рекламе»),рекламораспространителем которой признается владелец электронной почты, с адреса которого отправлена такая реклама; размещение в сети Интернет рекламы алкогольной продукции (пункт 8 части 2 статьи 21 Федерального закона «О рекламе»), размещение в сети Интернет рекламы товаров, запрещенных к рекламированию (статья 7 Федерального закона «О рекламе»), например, табачных изделий, рекламы оружия, азартных игр (статьи 26, 27 Федерального закона «О рекламе»),и рекламораспространителем такой рекламы признается владелец (администратор) сайта, поскольку он осуществляет наполнение данного сайта информацией и обладает правами модератора размещаемой информации.

 Следует учитывать, что согласно пункту 3 части 2 статьи 2 Федерального закона «О рекламе» данный Федеральный закон не распространяется на справочно-информационные и аналитические материалы (обзоры внутреннего и внешнего рынков, результаты научных исследований и испытаний), не имеющие в качестве основной цели продвижение товара на рынке и не являющиеся социальной рекламой.

 К таким исключениям не относится размещаемая на сайте информация,целенаправленно привлекающая внимание к конкретному товару и его выделение среди однородных товаров, например, выполненная в виде всплывающего баннера либо контекстной строки рекламной направленности (так называемые баннерная, контекстная реклама).

**Ответы на вопросы по теме государственного надзора в сфере антимонопольного законодательства**

**Вопрос:** Соотношение антимонопольного законодательства и отраслевого законодательства о газоснабжении (постановления Правительства РФ №1245, №549)? Необоснованный приоритет антимонопольного законодательства в правоприменительной практике?

**Ответ:** В соответствии с Федеральным законом от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» на антимонопольную службу возложены права и обязанности по контролю деятельности субъектов естественных монополий.

В целом ряде законодательных актов так же прописаны особенности антимонопольного регулирования в отдельных сферах. Дополнительные антимонопольные механизмы установлены в Федеральном законе от 31.03.1999 № 69-ФЗ «О газоснабжении в Российской Федерации» (далее – ФЗ «О газоснабжении в РФ») соответственно в отношении сферы газоснабжения. Данный Закон содержит главу VII «Антимонопольное регулирование газоснабжения», которая определяет дополнительные к общим требованиям антимонопольного законодательства антимонопольные правила в сфере газоснабжения.

Статья 27 указанного Закона регламентирует вопросы доступа организаций к газотранспортным и газораспределительным сетям. Согласно данной статье организации - собственники систем газоснабжения обязаны обеспечить, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, недискриминационный доступ любым организациям, осуществляющим деятельность на территории Российской Федерации, к свободным мощностям принадлежащих им газотранспортных и газораспределительных сетей в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Предназначенный для транспортировки указанными организациями газ должен соответствовать требованиям, утвержденным в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

В целях реализации норм комментируемой статьи ФАС России подготовлен проект Постановления Правительства РФ «Об утверждении Правил недискриминационного доступа к услугам по транспортировке газа по сетям газораспределения, а также об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации».

В обозначенных Правилах недискриминационного доступа к услугам по транспортировке газа по сетям газораспределения дается официальное определение недискриминационного доступа, а также регламентируются особенности предоставления услуг по транспортировке газа.

Под недискриминационным доступом, в частности, понимается обеспечение лицом, владеющим на праве собственности или ином законном основании сетью газораспределения, равных условий доступа к услугам по транспортировке газа по сети газораспределения, а также равных условий при подключении (технологическом присоединении) к сети газораспределения.

Хозяйствующим субъектам, занимающим доминирующее положение на рынке, запрещено совершать действия, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

В настоящее время есть два постановления Правительства РФ, которые регламентируют вопросы доступа к магистральным трубопроводам и вопросы доступа к распределительным трубопроводам: Постановление Правительства РФ от 25.11.2016 № 1245 «О порядке ограничения подачи (поставки) и отбора газа, об изменении и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации», Постановление Правительства РФ от 21.07.2008 № 549 «О порядке поставки газа для обеспечения коммунально-бытовых нужд граждан». Вместе с тем, эти документы не прописывают вопросы детально, поэтому у независимых организаций периодически возникают проблемы с доступом и на рынки газа, и к газовым трубопроводам.

Антимонопольное законодательство по своему содержанию носит преимущественно императивный, запретительный и ограничительный характер (запрет на злоупотребление хозяйствующим субъектом доминирующим положением, на ограничивающие конкуренцию соглашения хозяйствующих субъектов, на согласованные действия хозяйствующих субъектов, ограничивающие конкуренцию, на недобросовестную конкуренцию и т.п.).

Таким образом, антимонопольное законодательство стремится к фактическому выравниванию участников регулируемых им отношений, чтобы исключить возможность экономически сильного, доминирующего на рынке субъекта влиять на конкуренцию.

**Вопрос:** Является ли объединение в закупке бензина, ДТ и газа ограничением конкуренции?

**Ответ:** Федеральный закон от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно пункту 2, 4 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки, отсутствия ограничения допуска к участию в закупке путем установления неизмеряемых требований к участникам закупки

При размещении заказа заказчик наделен правом самостоятельного выделения лотов, однако подобное объединение не должно входить в противоречие с общими принципами Закона о закупках, а также соблюдать требования статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», запрещающей совершение любых действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции при проведении торгов.

Объединение товаров, работ, услуг в один лот должно быть обоснованно Заказчиком, целью их объединения не должно быть создание преимущественных условий участия в закупке какому-то определенному участнику.

**Вопрос:** Можно ли в техническом задании по Закону о закупках писать конкретные показатели и меры?

**Ответ:** В соответствии с пунктом 3 части 10 статьи 4 Закона о закупках в документации о закупке должны быть указаны сведения, определенные положением о закупке, в том числе требования к описанию участниками закупки поставляемого товара, который является предметом закупки, его функциональных характеристик (потребительских свойств), его количественных и качественных характеристик, требования к описанию участниками закупки выполняемой работы, оказываемой услуги, которые являются предметом закупки, их количественных и качественных характеристик.

Предмет закупки должен быть сформирован в соответствии с потребностью Заказчика, потребность в указании конкретных характеристик должно быть обоснованно.

К неизмерямым требованиям к участникам закупочных процедур можно отнести те требования, содержание которых не может быть формализовано и однозначно понятно для всех потенциальных участников закупки, требования, которые не могут быть документально подтверждены и (или) не могут применяться в равной степени ко всем участникам закупочной процедуры.

Не допускается предъявлять к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора требования и осуществлять оценку и сопоставление заявок на участие в закупке по критериям и в порядке, которые не указаны в документации о закупке. Требования, предъявляемые к участникам закупки, к закупаемым товарам, работам, услугам, а также к условиям исполнения договора, критерии и порядок оценки и сопоставления заявок на участие в закупке, установленные заказчиком, применяются в равной степени ко всем участникам закупки, к предлагаемым ими товарам, работам, услугам, к условиям исполнения договора.

**Вопрос:** Является ли нарушением, если в ходе исполнения условий договора несколько позиций было поставлено больше в 2 раза, чем в спецификации, но сумма договора не превышена?

**Ответ:** Условия исполнения договора закрепляются в договоре. Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

Гражданский кодекс РФ предусматривает возможность изменения и расторжения договора по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором (часть 1 статьи 450).

Заказчик при внесении изменений в договор должен руководствоваться Положением о закупке (часть 2 статьи 2 Закона о закупках), заключенный договор не должен иметь в себе препятствий для изменения договора.

Условия договора, заключенного по результатам торгов в случае, когда его заключение допускается только путем проведения торгов, могут быть изменены сторонами, если это изменение не влияет на условия договора, имевшие существенное значение для определения цены на торгах, а также в иных случаях, установленных законом.

**Вопрос:** Можно ли внести изменения в ежемесячную отчетность по договорам и как это сделать технически на сайте ЕИС?

**Ответ:** Часть 19 статьи 4 Закона о закупках закрепляет обязанность заказчика не позднее 10-го числа месяца размещать в единой информационной системе сведения: о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки товаров, работ, услуг; о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика); о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки, сведения о которой составляют государственную тайну или в отношении которой приняты решения Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 настоящей статьи; о количестве и об общей стоимости договоров, заключенных заказчиком по результатам закупки у субъектов малого и среднего предпринимательства, с указанием сведений о количестве, об общей стоимости договоров, предусматривающих закупку конкретными заказчиками, определенными Правительством Российской Федерации, инновационной продукции, высокотехнологичной продукции у таких субъектов в годовом объеме, определяемом в соответствии с пунктом 1 части 8.2 статьи 3 настоящего Федерального закона.

Порядок размещения указанной информации и требования к ней устанавливаются Положением о размещении в единой информационной системе информации о закупке (утв. Постановлением Правительства РФ от 10.09.2012 № 908). Указанным Положением предусматривается возможность внесения изменений в документы, подлежащие размещению в соответствии с частью 19 статьи 4 Закона о закупках.

Для внесения изменений в документы, содержащие сведения о договорах, заключенных по результатам закупки товаров, работ, услуг; заключенных по результатам закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика); заключенных по результатам закупки, сведения о которой составляют государственную тайну или в отношении которой приняты решения Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона; заключенных по результатам закупки товаров, работ, услуг у субъектов малого и среднего предпринимательства, представитель заказчика в соответствии формирует измененную редакцию таких документов, а также размещает электронный вид документа, содержащий перечень внесенных изменений.

Размещение информации осуществляется с учетом функциональных требований к единой информационной системе.

**Ответы на вопросы по теме государственного надзора в сфере государственного заказа**

**Вопрос:** При установлении национального режима (44-ФЗ) по закупке медицинского оборудования следует отклонять или допускать участников при отсутствии документа, подтверждающего страну происхождения товара?

**Ответ:** По вопросам применения постановления Правительства Российской Федерации от 5 февраля 2015 г. № 102 «Об установлении ограничения допуска отдельных видов медицинских изделий, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Постановление № 102) Федеральной антимонопольной службой письмом от 28.05.2015 № АЦ/26282/15 сообщено следующее.

Согласно пункту 3 Постановления № 102 подтверждением страны происхождения медицинских изделий, включенных в перечень, является сертификат о происхождении товара, выдаваемый уполномоченным органом (организацией) Российской Федерации, Республики Армения, Республики Белоруссия или Республики Казахстан по форме, установленной Правилами определения страны происхождения товаров, являющимися неотъемлемой частью Соглашения о Правилах определения страны происхождения товаров в Содружестве Независимых Государств от 20 ноября 2009 г., и в соответствии с критериями определения страны происхождения товаров, предусмотренными указанными Правилами.

Согласно Соглашению Правительств государств - участников стран СНГ от 20.11.2009 «О Правилах определения страны происхождения товаров в Содружестве Независимых Государств» (далее - Соглашение) установлен порядок выдачи сертификата о происхождении товара формы СТ-1.

В соответствии с «Положением о порядке выдачи сертификатов о происхождении товаров формы СТ-1 для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (Приложение 1 к Приказу ТПП Российской Федерации от 25.08.2014 № 64) сертификат о происхождении товара формы СТ-1 для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд - документ, выданный уполномоченной торгово-промышленной палатой в Российской Федерации участнику закупки, свидетельствующий о стране происхождения товаров.

Таким образом, в случае осуществления заказчиком закупки медицинских изделий, включенных в перечень, утвержденный Постановлением № 102, участник закупки, который предлагает товар, страной происхождения которого является Российская Федерация, Республика Армения, Республика Белоруссия или Республика Казахстан, такой участник закупки с целью подтверждения страны происхождения товара в составе своей заявки должен представить сертификат формы СТ-1.

Согласно пункту 5 части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона и (или) предлагаемых им товара, работы или услуги условиям, запретам и ограничениям, установленным заказчиком в соответствии со статьей 14 Закона о контрактной системе, или копии этих документов.

Вместе с тем, в соответствии с частью 6 статьи 66 Закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 62, частями 3 и 5 статьи 66 Закона о контрактной системе, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1 и 2 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о контрактной системе.

Таким образом, при наличии 2 заявок, соответствующих положениям пункта 2 Постановления № 102, иные заявки участников закупки, содержащие предложения о поставке товара, страной происхождения которого является Российская Федерация, Республика Армения, Республика Белоруссия или Республика Казахстан, но не содержащие сертификата формы СТ-1, выданного уполномоченным органом, признаются не соответствующими требованиям и подлежат отклонению.

При проведении электронного аукциона отклонение заявок, содержащих предложение о поставке товаров иностранного происхождения, за исключением Республики Армения, Республики Белоруссия и Республики Казахстан, в соответствии с пунктом 2 Постановления № 102 возможно только по результатам рассмотрения вторых частей заявок.

Мордовское УФАС России обращает внимание заказчиков на вышеуказанную позицию ФАС России с учетом внесенных в Постановление № 102 изменений.

**Вопрос:** Какой будет штраф за неразмещение отчета об СМП до 1 апреля?

**Ответ:** Согласно ч.1 ст. 30 Закона о контрактной системе заказчики обязаны осуществлять закупки у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в объеме не менее чем пятнадцать процентов совокупного годового объема закупок, рассчитанного с учетом части 1.1 настоящей статьи, путем:

1) проведения открытых конкурсов, конкурсов с ограниченным участием, двухэтапных конкурсов, электронных аукционов, запросов котировок, запросов предложений, в которых участниками закупок являются только субъекты малого предпринимательства, социально ориентированные некоммерческие организации. При этом начальная (максимальная) цена контракта не должна превышать двадцать миллионов рублей;

2) осуществления закупок с учетом положений части 5 данной статьи.

В соответствии с ч.1.1 ст.30 Закона о контрактной системе при определении объема закупок, предусмотренного частью 1 настоящей статьи, в расчет совокупного годового объема закупок не включаются закупки:

1) для обеспечения обороны страны и безопасности государства;

2) услуг по предоставлению кредитов;

3) у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с частью 1 статьи 93 настоящего Федерального закона;

4) работ в области использования атомной энергии;

5) при осуществлении которых применяются закрытые способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Часть 4 статьи 30 Закона о контрактной системе определяет, что по итогам года заказчик обязан составить отчет об объеме закупок у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций, предусмотренных частью 2 даннойстатьи, и до 1 апреля года, следующего за отчетным годом, разместить такой отчет в единой информационной системе. В такой отчет заказчик включает информацию о заключенных контрактах с субъектами малого предпринимательства, социально ориентированными некоммерческими организациями, а также информацию о несостоявшемся определении поставщиков (подрядчиков, исполнителей) с участием субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций.

Исходя из изложенного, неразмещение отчета о закупках у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций в Единой информационной системе в сфере закупок образует состав административного правонарушения предусмотренного ч. 3 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

Согласно ч. 3 ст.7.30 КоАП РФ неразмещение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, специализированной организацией в единой информационной системе в сфере закупок информации и документов, размещение которых предусмотрено в соответствии с законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятидесяти тысяч рублей; на юридических лиц - пятисот тысяч рублей.

Размещение отчета о закупках у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций после 1 апреля в Единой информационной системе в сфере закупок образует состав административного правонарушения предусмотренного ч. 1.4 ст. 7.30 КоАП РФ.

В соответствии с ч.1.4 ст.7.30 КоАП РФ размещение должностным лицом заказчика, должностным лицом уполномоченного органа, должностным лицом уполномоченного учреждения, специализированной организацией в единой информационной системе в сфере закупок или направление оператору электронной площадки информации и документов, подлежащих размещению, направлению, с нарушением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, либо нарушение указанными лицами порядка предоставления конкурсной документации или документации об аукционе, порядка разъяснения положений такой документации, порядка приема заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), окончательных предложений, за исключением случаев, предусмотренных частями 1 - 1.3 и 1.7 данной статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - пятидесяти тысяч рублей.