**Факты нарушений антимонопольного законодательства и законодательства о контрактной системе, препятствующие развитию субъектов малого и среднего предпринимательства, выявленные Курганским УФАС России**

Во всем мире конкурентная политика является самой значимой частью эконономической политики государства. Антимонопольное регулирование как часть конкурентной политики направлено на пресечение негативных воздействий на состояние конкурентной среды на товарных и финансовых рынках.

Рынки характеризуется границами: продуктовыми и географическими. Именно в этих границах осуществляется конкуренция. Антимонопольные органы разделяют следующие виды рынков по географическому принципу:

1. федеральные (определяются по границе территории Российской Федерации);
2. межрегиональные (включают 2 и более региона);
3. региональные (определяются по границе конкретного региона);
4. местные (как правило определяются по границе муниципального образования или нескольких муниципальных образований);
5. локальные (определяются исходя из технологической особенности рынка, не связаны с географическими границами муниципального образования).

Доминирующее положение хозяйствующего субъекта, которое и определяет его в качестве монополиста, устанавливается в границах конкретного рынка. Таким образом, бывают монополисты не только федерального или регионального уровня, но и на местных и локальных рынках. Монопольное положение определяет доля на рынке. Так, если на рынке один крупный участник и несколько мелких, то монопольное положение крупного участника будет признано в случае, если его доля на рынке составляет 50% и более. Если на рынке у трех участников доля каждого составила более 8% и совокупная доля составляет 50% и более, то каждый из таких участников будет признан монополистом, если на рынке пять участников дол каждого из которых более 8% и совокупная доля которых составляет 70% и более, то также положение каждого из них будет признано монопольным.

Запреты же на заключение антиконкурентных соглашений распространяются на всех участников рынка независимо от доли на рынке.

Федеральным законом «О защите конкуренции» предусмотрены следующие запреты:

1.Признаются картелем и запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами-конкурентами, , если такие соглашения приводят или могут привести к:

1) установлению или поддержанию цен (тарифов), скидок, надбавок (доплат) и (или) наценок;

2) повышению, снижению или поддержанию цен на торгах;

3) разделу товарного рынка по территориальному принципу, объему продажи или покупки товаров, ассортименту реализуемых товаров либо составу продавцов или покупателей (заказчиков);

4) сокращению или прекращению производства товаров;

5) отказу от заключения договоров с определенными продавцами или покупателями (заказчиками).

2.Запрещаются "вертикальные" соглашения между хозяйствующими субъектами, если:

1) такие соглашения приводят или могут привести к установлению цены перепродажи товара, за исключением случая, если продавец устанавливает для покупателя максимальную цену перепродажи товара;

2) такими соглашениями предусмотрено обязательство покупателя не продавать товар хозяйствующего субъекта, который является конкурентом продавца. Данный запрет не распространяется на соглашения об организации покупателем продажи товаров под товарным знаком либо иным средством индивидуализации продавца или производителя.

3. Запрещаются соглашения хозяйствующих субъектов, являющихся участниками оптового и (или) розничных рынков электрической энергии (мощности), организациями коммерческой инфраструктуры, организациями технологической инфраструктуры, сетевыми организациями, если такие соглашения приводят к манипулированию ценами на оптовом и (или) розничных рынках электрической энергии (мощности).

4. Запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами, если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям могут быть отнесены, в частности, соглашения:

1) о навязывании контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (необоснованные требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товаров, в которых контрагент не заинтересован, и другие требования);

2) об экономически, технологически и иным образом не обоснованном установлении хозяйствующим субъектом различных цен (тарифов) на один и тот же товар;

3) о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка;

4) об установлении условий членства (участия) в профессиональных и иных объединениях.

Таким образом, антимонопольное регулирование имеет широкое воздействие, а не только на крупные компании и субъекты естественных монополий.

Кроме того, антимонопольное регулирование предполагает контроль сделок, совершаемых хозяйствующими субъектами. В частности:

1) слияние коммерческих организаций (за исключением финансовых организаций), если суммарная стоимость их активов (активов их групп лиц) по бухгалтерским балансам по состоянию на последнюю отчетную дату, предшествующую дате представления ходатайства (далее также - последний баланс, в случае представления в антимонопольный орган уведомления последним балансом считается бухгалтерский баланс по состоянию на последнюю отчетную дату, предшествующую дате слияния таких коммерческих организаций), превышает семь миллиардов рублей или суммарная выручка таких организаций (их групп лиц) от реализации товаров за календарный год, предшествующий году слияния, превышает десять миллиардов рублей

2) присоединение одной или нескольких коммерческих организаций (за исключением финансовых организаций) к иной коммерческой организации (за исключением финансовой организации), если суммарная стоимость их активов (активов их групп лиц) по последним балансам превышает семь миллиардов рублей или суммарная выручка таких организаций (их групп лиц) от реализации товаров за календарный год, предшествующий году присоединения, превышает десять миллиардов рублей

3) слияние финансовых организаций или присоединение одной или нескольких финансовых организаций к другой финансовой организации, если суммарная стоимость их активов по последним балансам превышает [величину](consultantplus://offline/ref=7E893CE320AE87B2950D08DD95062E4716AD2E195302290BF750725DD5YDB3L), установленную Правительством Российской Федерации по согласованию с Центральным банком Российской Федерации (при слиянии или присоединении финансовых организаций, не поднадзорных Центральному банку Российской Федерации, такая величина устанавливается Правительством Российской Федерации);

4) создание коммерческой организации, если ее уставный капитал оплачивается акциями (долями) и (или) имуществом, которые являются основными производственными средствами и (или) нематериальными активами другой коммерческой организации (за исключением финансовой организации), в том числе на основании передаточного акта или разделительного баланса, и в отношении данных акций (долей) и (или) имущества создаваемая коммерческая организация приобретает права, предусмотренные [статьей 28](consultantplus://offline/ref=ACC5D64AA4507E57346B3786BC3860371FCF053CA414E9D4619B4317B652E037BDBBC2F74D4B087Fj9B3L) настоящего Федерального закона, и при этом суммарная стоимость активов по последнему балансу учредителей создаваемой коммерческой организации (их групп лиц) и лиц (их групп лиц), акции (доли) и (или) имущество которых вносятся в качестве вклада в уставный капитал создаваемой коммерческой организации, превышает семь миллиардов рублей, либо если суммарная выручка учредителей создаваемой коммерческой организации (их групп лиц) и лиц (их групп лиц), акции (доли) и (или) имущество которых вносятся в качестве вклада в уставный капитал создаваемой коммерческой организации, от реализации товаров за последний календарный год превышает десять миллиардов рублей;

5) создание коммерческой организации, если ее уставный капитал оплачивается акциями (долями) и (или) активами (за исключением денежных средств) финансовой организации и (или) создаваемая коммерческая организация приобретает такие акции (доли) и (или) активы финансовой организации на основании передаточного акта или разделительного баланса и в отношении таких акций (долей) и (или) активов приобретает права, предусмотренные [статьей 29](consultantplus://offline/ref=ED69A38252BCECEF435FA984C6FEF199CFE7B3607526988BA8594597FE4371CC33EC99057C595176s6BAL) настоящего Федерального закона, и при этом стоимость активов по последнему балансу финансовой организации, акции (доли) и (или) активы которой вносятся в качестве вклада в уставный капитал, превышает величину, установленную Правительством Российской Федерации по согласованию с Центральным банком Российской Федерации (при внесении в качестве вклада в уставный капитал акций (долей) и (или) активов (за исключением денежных средств) финансовых организаций, не поднадзорных Центральному банку Российской Федерации, такая величина устанавливается Правительством Российской Федерации);

6) присоединение финансовой организации к коммерческой организации (за исключением финансовой организации), если стоимость активов финансовой организации по последнему балансу превышает величину, установленную Правительством Российской Федерации по согласованию с Центральным банком Российской Федерации (при присоединении финансовой организации, не поднадзорной Центральному банку Российской Федерации, к коммерческой организации (за исключением финансовой организации) такая величина устанавливается Правительством Российской Федерации);

7) присоединение коммерческой организации (за исключением финансовой организации) к финансовой организации, если стоимость активов финансовой организации по последнему балансу превышает величину, установленную Правительством Российской Федерации по согласованию с Центральным банком Российской Федерации (при присоединении к финансовой организации, не поднадзорной Центральному банку Российской Федерации, такая величина устанавливается Правительством Российской Федерации);

8) заключение между хозяйствующими субъектами-конкурентами соглашения о совместной деятельности на территории Российской Федерации, если суммарная стоимость их активов (активов их групп лиц) по последним балансам превышает семь миллиардов рублей или суммарная выручка таких хозяйствующих субъектов (их групп лиц) от реализации товаров за календарный год, предшествующий году заключения соглашения, превышает десять миллиардов рублей.

9) приобретение лицом (группой лиц) голосующих акций зарегистрированного на территории Российской Федерации акционерного общества, если такое лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем двадцатью пятью процентами указанных акций при условии, что до этого приобретения такое лицо (группа лиц) не распоряжалось голосующими акциями данного акционерного общества или распоряжалось не более чем двадцатью пятью процентами голосующих акций данного акционерного общества. Указанное требование не распространяется на учредителей акционерного общества при его создании;

10) приобретение лицом (группой лиц) долей в уставном капитале зарегистрированного на территории Российской Федерации общества с ограниченной ответственностью, если такое лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем одной третью долей в уставном капитале данного общества при условии, что до этого приобретения такое лицо (группа лиц) не распоряжалось долями в уставном капитале данного общества или распоряжалось менее чем одной третью долей в уставном капитале данного общества. Указанное требование не распространяется на учредителей общества с ограниченной ответственностью при его создании;

11) приобретение долей в уставном капитале зарегистрированного на территории Российской Федерации общества с ограниченной ответственностью лицом (группой лиц), распоряжающимся не менее чем одной третью долей и не более чем пятьюдесятью процентами долей в уставном капитале этого общества, если такое лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем пятьюдесятью процентами указанных долей;

12) приобретение голосующих акций зарегистрированного на территории Российской Федерации акционерного общества лицом (группой лиц), распоряжающимся не менее чем двадцатью пятью процентами и не более чем пятьюдесятью процентами голосующих акций акционерного общества, если это лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем пятьюдесятью процентами таких голосующих акций;

13) приобретение долей в уставном капитале зарегистрированного на территории Российской Федерации общества с ограниченной ответственностью лицом (группой лиц), распоряжающимся не менее чем пятьюдесятью процентами и не более чем двумя третями долей в уставном капитале этого общества, если такое лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем двумя третями указанных долей;

14) приобретение голосующих акций зарегистрированного на территории Российской Федерации акционерного общества лицом (группой лиц), распоряжающимся не менее чем пятьюдесятью процентами и не более чем семьюдесятью пятью процентами голосующих акций акционерного общества, если это лицо (группа лиц) получает право распоряжаться более чем семьюдесятью пятью процентами таких голосующих акций;

15) получение в собственность, пользование или во владение хозяйствующим субъектом (группой лиц) находящихся на территории Российской Федерации основных производственных средств (за исключением земельных участков и не имеющих промышленного назначения зданий, строений, сооружений, помещений и частей помещений, объектов незавершенного строительства) и (или) нематериальных активов другого хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации), если балансовая стоимость имущества, составляющего предмет сделки или взаимосвязанных сделок, превышает двадцать процентов балансовой стоимости основных производственных средств и нематериальных активов хозяйствующего субъекта, осуществляющего отчуждение или передачу имущества;

16) приобретение лицом (группой лиц) в результате одной или нескольких сделок (в том числе на основании договора доверительного управления имуществом, договора о совместной деятельности или договора поручения) прав, позволяющих определять условия осуществления зарегистрированным на территории Российской Федерации хозяйствующим субъектом (за исключением финансовой организации) предпринимательской деятельности или осуществлять функции его исполнительного органа;

17) приобретение лицом (группой лиц) более чем пятидесяти процентов голосующих акций (долей) юридического лица, учрежденного за пределами территории Российской Федерации, либо иных прав, позволяющих определять условия осуществления таким юридическим лицом предпринимательской деятельности или осуществлять функции его исполнительного органа.

Перечисленные сделки совершаются с предварительного согласия антимонопольного органа с учетом требований и условий, предусмотренных Федеральным законом «О защите конкуренции».

Одним из основных направлений государственной политики по поддержке субъектов малого и среднего предпринимательства является создание благоприятных условий для участия в публичных закупках. К публичным закупкам относятся закупки товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд на основании закона № 44-ФЗ и закупки отдельными видами юридических лиц на основании закона № 223-ФЗ. Принципами публичных закупок является открытость и обеспечение конкуренции, реализуемое через равный доступ к закупкам, выявление лучших участников в результате соблюдения принципов ценовой и неценовой состязательности.

Именно в сфере публичных закупок выявляется наибольшее число нарушений, которые можно условно разделить на два блока: нарушения со стороны организаторов закупок и нарушения со стороны участников закупок. В последнем случае речь идет о сговорах на торгах и недобросовестной конкуренции.

Сговор на торгах во всем мире признается самым злостным экономическим правонарушением, в связи с чем в законодательстве многих стран предусмотрена уголовная ответственность, в том числе и в России.

Курганским УФАС России выявлено четыре факта сговоров на торгах.

Последний случай - в 2014 году два участника заключили устное соглашение, которое предусматривало поддержание цен на определенных аукционах, предметом которых являлись поставки фармацевтических товаров, в 2015 году к рассматриваемому соглашению присоединился третий участник.

Первая конкурентная процедура, где два участника реализовали Соглашение, состоялась 29 декабря 2014 года в форме электронного аукциона, участвуя в котором, соучастники реализовали схему «манипуляций с заявками прикрытия».

Реализация Соглашения определялась Курганским УФАС России с помощью оценки поведения участников заказов, в том числе установлено, что участниками соглашения использовались две схемы его реализации: «манипуляций с заявками прикрытия» и «таран». Системный анализ хронометража конкурентных процедур, представленного оператором официального сайта в сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг – ЗАО «Сбербанк-АСТ», показал, что участвуя в конкурентных процедурах в 2015 году, реализовали Соглашение в более 90 конкурентных процедурах (т.е. участникам Соглашения удалось достигнуть его результата – поддержание цены торгов на максимально возможном уровне при сложившихся действиях участников конкурентных процедур, не состоящих в Соглашении).

Решением по делу участники определенных заказов признаны нарушившими пункт 2 части 1 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем заключения и реализации соглашения, которое привело к поддержанию цен на торгах на поставку товаров, применяемых в медицинских целях (фармацевтические товары) в 2014,2015гг.

На основании решения Курганское УФАС России выдало в отношении ответчиков по делу предписания конкуренции, в том числе о перечислении в федеральный бюджет всего дохода, полученного в результате нарушения антимонопольного законодательства в размере **9 0265 05** рублей 98 копеек.

В результате признания сговора на торгах во всех выявленных случаях материалы направлялись в правоохранительные органы для принятия решения о возбуждении уголовного дела, поскольку за сговор предусмотрена не только административная но и уголовная ответственность.

Другим правонарушением, препятствующим участию в торгах добросовестных субъектов предпринимательства является недобросовестная конкуренция. Необходимо отметить, что недобросовестная конкуренция также в мировой практике признается как одно из злостных экономических правонарушений, препятствующих созданию благоприятных условий для ведения и развития бизнеса.

Курганским УФАС России выявлен факт недобросовестной конкуренции на торгах со стороны НОУ «Курганский АСК ДОСААФ России». Авиационно-спортивный клуб в 2012-2013 годах участвовал вместе с ОАО «Авиакомпания «Ютэйр», ЗАО «Ютэйр», ООО «Авиакомпания «СИБИА» в открытых аукционов на проведение авиационных работ на территории Курганской и Тюменской областях, Ханты-Мансийском автономном округе-Югра и побеждал в них, при этом получал преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности перед другими участниками аукционов, так как предлагал наиболее низкую цену гражданско-правового договора при отсутствии со своей стороны затрат на авиационное метеорологическое обслуживание полетов воздушных судов, что не соответствовало Воздушному кодексу РФ, «Федеральным авиационным правилам производства полетов государственной авиации», нормам и требованиям законодательства РФ.

Курганским УФАС России к НОУ «Курганский АСК ДОСААФ России» применены меры ответственности за недобросовестную конкуренцию по статье 14.33 КоАП РФ в виде административного штрафа в размере 350.000 рублей.

Продолжая тему недобросовестной конкуренции отмечу, что факты нарушения признавались в сфере пассажирских перевозок.

Так в действиях ООО «ПАТП-5» была признана недобросовестная конкуренция, выразившееся в самовольном введении дополнительного рейса по маршруту «Курган-Екатеринбург» с отправлением из Кургана за 1 час 20 мин до отправления автобуса конкурента, а из Екатеринбурга за 30 мин до отправления автобуса конкурента, с нарушением норм приказа Министерства транспорта Российской Федерации № 178, что привело к занятию ООО «ПАТП-5» более выгодного времени при перевозке пассажиров. Комиссия Курганского УФАС России приняла решение о признании нарушения части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» в части получение преимуществ в предпринимательской деятельности при осуществлении ООО «ПАТП-5» пассажирских перевозок по маршруту «Курган-Екатеринбург», с нарушением требований законодательства РФ, обычаям делового оборота, требований добропорядочности, разумности и справедливости.

Курганским УФАС России к ООО «ПАТП-5» применены меры ответственности за недобросовестную конкуренцию по статье 14.33 КоАП РФ в виде административного штрафа в размере 100.000 рублей.

При рассмотрении исковых заявлений ООО «ПАТП-5» Арбитражный суд Курганской области и 18 арбитражный апелляционный суд признали законным и обоснованным решение Курганского УФАС России, вынесенное в отношении ООО «ПАТП-5» по факту недобросовестной конкуренции, а также административный штраф, наложенный постановлением Курганского УФАС России.

Изложенное свидетельствует о том, что сегодня любому предпринимателю необходимо знать антимонопольное законодательство и соблюдать его требования в своей деятельности.