

## Решение по результатам рассмотрения жалобы

№ 04-32/61-2018

«22» января 2019 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) в составе:

<...> , председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

в присутствии представителей:

ООО «Азия-Фильмс» (далее – Заявитель) <...>, генерального директора ООО «Азия Фильмс», <...> (доверенность от 14.01.2019),

Министерства культуры Республики Бурятия (далее – Министерство, Организатор Конкурса) <...> (доверенность от 10.01.2019 № 4),

ООО «Истоки» в лице генерального директора <...>, <...> (доверенность от 22.01.2019), <...> (доверенность от 22.01.2019), <...> (доверенность от 22.01.2019),

рассмотрев жалобу (заявление) ООО «Азия Фильмс» (вх. от 28.12.2018 № 8232), заявление (вх. от 09.01.2019 № 33) на действия Министерства культуры Республики Бурятия при проведении конкурсного отбора на предоставление субсидии из республиканского бюджета на возмещение затрат на производство национальных фильмов Республики Бурятия (далее – Конкурс) в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

### у с т а н о в и л а:

**Заявитель** указывает, что 26.12.2018 Министерство завершило оспариваемый Конкурс. Проведение данного конкурса регламентируется постановлением Правительства Республики Бурятия от 20.06.2017 N 295 (ред. от 15.08.2018) «Об утверждении Порядка предоставления субсидий из республиканского бюджета на производство национальных фильмов Республики Бурятия» (далее – Порядок № 295), распоряжением Правительства Республики Бурятия от 15.08.2018 № 449 «О внесении изменения в нормативные правовые акты, устанавливающие порядок проведения конкурсов по предоставлению субсидии на прокат национальных фильмов и субсидии на производство национальных фильмов Республики Бурятия». В результате проведения Конкурса нарушен порядок проведения Конкурса по следующим пунктам:

- допущены нарушения при определении ООО «Истоки», как победителя Конкурса, поскольку согласно удостоверению национального фильма общество не является единственным производителем, что фактически субсидирование повлечет возмещение расходов не ООО «Истоки», а расходов другого производителя, зарегистрированного и осуществляющего деятельность не на территории республики;

- приказ Министерства от 22.04.2014 №003-230, в котором имеются сведения об экспертной комиссии на получение субсидии на поддержку и прокат национальных фильмов, а не комиссии на получение субсидии на производство национальных фильмов, противоречит Порядку № 295;

- оценочные листы (приложение к Порядку №295) содержат в себе противоречивую информацию, касающуюся балльных оценок, в частности:

п. 1 оценочного листа предусмотрено только две оценки 0 или 5, возможность других оценок (1, 2, 3 или 4) не предусмотрена;

пп. 3 и 5 листа предоставляет возможность произвольной, неконтролируемой и субъективной оценки;

п.2 листа - до трех лет 0 баллов, менее трех лет 1 балл, что является взаимоисключающим;

п. 7 листа - 1 балл предусмотрен за привлечение не менее 5 млн. рублей, то есть 5 и более, а 3 балла предусмотрено за привлечение средств от 5 до 7 млн. рублей, что также является взаимоисключающим;

п.п. 2, 4 и 6 листа не предусматривают четных оценок «2» и «4» и с учетом содержания оценочных листов членов экспертной комиссии может свидетельствовать о допущенных нарушениях установленного порядка.

На основании изложенного считает повторную процедуру заседания экспертной комиссии проведенной с существенными нарушениями, просит признать жалобу обоснованной и выдать предписание.

В заявлении от 09.01.2019 ООО «Азия-Фильмс» ходатайствовало об ознакомлении с заявками участников конкурса, оценочными листами членов экспертной комиссии, об отложении срока рассмотрения жалобы.

При рассмотрении жалобы 22.01.2019 представитель Заявителя дополнительно пояснил, что субсидирование ООО «Истоки» противоречит п. 1.6 Порядка № 295, экспертная комиссия изменилась качественно и количественно, по п. 3 и 5 оценочных листов фильма «На берегу мечты» (ООО «Истоки») и «По совести» (ООО «Азия-Фильмс») должны получить равное количество баллов.

**Организатор конкурса** не согласен с доводами Заявителя, представил письменные пояснения. По предписанию антимонопольного органа проведена повторная оценка представленных на Конкурс заявок (протокол заседания от 25.12.2018 №66), по результатам которой экспертная комиссия рекомендовала Министерству предоставить субсидию ООО Студия «БурятКино» (фильм «Шарнохой-желтый пес») и ООО «Истоки» (фильм – «На берегу мечты»).

Конкурс проведен в соответствии с требованиями Закона Республики Бурятия от 03.07.2007 № 2321-Ш «О государственной поддержке кинематографии в Республике Бурятия» и Порядком № 295.

ООО «Истоки» участвовало в Конкурсе на общих основаниях, представив весь перечень документов, в связи с чем отсутствовали основания для недопуска заявки.

В соответствии с п. 2.4 Порядка №295 Положение об экспертной комиссии, порядок ее работы и персональный состав экспертной комиссии утверждаются приказом Министерства. При этом обязанности опубликования указанного приказа законодательство и Порядок не содержат. Отсутствие указанного требования в нормативном правовом акте обусловлено, в том числе, необходимостью защиты членов экспертной комиссии от оказания давления со стороны участников конкурса, заинтересованных в получении бюджетной субсидии. Отсутствие правового акта Министерства, утверждающего Положение об экспертной комиссии, порядок ее работы и персональный состав в открытых правовых базах, не свидетельствует об отсутствии данного приказа. Копии приказов представлены Комиссии Бурятского УФАС России. Данный довод ранее уже был рассмотрен и нарушений в части формирования экспертной комиссии не выявлено. В составе экспертной комиссии

произошли изменения в части замены секретаря, о чем имеется соответствующий приказ, при рассмотрении заявок кворум имелся, комиссия правомочна.

Довод Заявителя в части несогласия с содержанием формы оценочных листов фактически направлены на оспаривание нормативного правового акта правительства РБ.

Просит признать жалобу необоснованной.

Представители ООО «Истоки» на заседании Комиссии пояснили, что организация соответствует требованиям пункта 1.6 Порядка №295 в полном объеме, Заявителем же не представлено документов, указывающих на несоответствие. Порядок №295 не содержит запрета на участие в съемочном процессе иных организаций, не зарегистрированных на территории республики, в связи с чем оснований для отклонения заявки ООО «Истоки» не имелось. На территории республики нет студий, которые могли бы озвучить, раскрасить фильм, что влияет на качество и препятствует выходу национального фильма в прокат на территории всей России. Два других производителя не претендуют на получение субсидии. Второй довод считают необоснованным, поскольку в приказе Министерства о начале приема заявок от организаций кинематографии имеется ссылка на приказ Министерства от 20.06.2017 №003-261 о создании экспертной комиссии. Третий довод считают не подлежащим рассмотрению, поскольку он направлен на оспаривание нормативного правового акта. Просят признать жалобу необоснованной.

**В результате рассмотрения жалобы, изучения представленных документов, пояснений сторон Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:**

28.12.2018 в адрес Бурятского УФАС России поступила жалоба ООО «Азия-Фильмс».

Уведомлением Бурятского УФАС России от 28.12.2018 №04-32/6185 у Министерства запрошены документы и сведения, необходимые для рассмотрения жалобы и назначена дата и время рассмотрения жалобы – 14.01.2019 в 15:00 час.

Заявление ООО «Азия-Фильмс» (вх. от 09.01.2019 № 33) рассмотрено на заседании Комиссии 14.01.2019 и удовлетворено в части ознакомления с оценочными листами членов экспертной комиссии и приказом Министерства от 24.12.2018 №003-538. В части ознакомления с заявками иных участников конкурса отказано, поскольку статьей 18.1 Закона о защите конкуренции не предусмотрено право Заявителя на ознакомление с материалами жалобы, кроме того в представленных заявках содержится информация о персональных данных, расчетах на производство фильма, что может представлять коммерческую тайну.

14.01.2019 Комиссией принято решение о продлении срока принятия решения в связи с необходимостью получения дополнительной информации, рассмотрение назначено на 22 января 2019 года в 14 часов 00 минут.

В соответствии с пунктом 1.2. Порядка №295 целью государственной поддержки производства национальных фильмов является производство национальных фильмов, в том числе для детей и юношества.

Согласно пункту 1.6. Порядка №295 Право на участие в конкурсном отборе имеют организации кинематографии, осуществляющие деятельность в сфере кинопроизводства и отвечающие следующим требованиям:

- зарегистрированные в форме юридического лица и не являющиеся государственными (муниципальными) учреждениями и осуществляющие деятельность на территории Республики Бурятия;
- не находящиеся в процессе реорганизации, ликвидации, банкротства и не имеющие ограничения на осуществление хозяйственной деятельности;

- не имеющие задолженности по налогам, сборам и иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, срок исполнения по которым наступил в соответствии с законодательством Российской Федерации;

- не являющиеся иностранными юридическими лицами, а также российскими юридическими лицами, в уставном (складочном) капитале которых доля участия иностранных юридических лиц, местом регистрации которых является государство или территория, включенные в утверждаемый Министерством финансов Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (оффшорные зоны) в отношении таких юридических лиц, в совокупности превышает 50 процентов;

- не получающие средства из соответствующего бюджета бюджетной системы Российской Федерации в соответствии с иными нормативными правовыми актами, муниципальными правовыми актами на цели, указанные в пункте 1.2 настоящего Порядка;

- не имеющие просроченную задолженность по возврату в бюджет Республики Бурятия субсидий, бюджетных инвестиций, предоставленных в том числе в соответствии с иными правовыми актами, и иную просроченную задолженность перед бюджетом Республики Бурятия.

Пунктом 2.3. Порядка предусмотрено, что организация кинематографии, подавшая Заявку на участие в конкурсном отборе на получение Субсидии, не допускается к участию в нем в следующих случаях:

- несоответствие организации требованиям пункта 1.6 настоящего Порядка;

- несоответствие представленных документов требованиям, установленным пунктом 2.2 настоящего Порядка, или непредставление (представление не в полном объеме) указанных документов;

- поступление Заявки после окончания срока приема Заявок.

По итогам повторного рассмотрения заявок составлен рейтинг оценки заявок, Министерству рекомендовано предоставить субсидию на производство национальных фильмов: ООО Студия «БурятКино» - фильм «Шарнохой – желтый пес» (33,5 балла) и ООО «Истоки» - фильм «На берегу мечты» (31,5 балла), о чем составлен протокол заседания экспертной комиссии от 25.12.2018 №66.

Первый довод Заявителя о несоответствии ООО «Истоки» пункту 1.6 Порядка признается несостоятельным в силу следующего, ООО «Истоки» в составе заявки представлены, в т.ч., копия удостоверения национального фильма, где общество значится одним из трех продюсеров фильма «На берегу мечты», информация об организации кинематографии и о национальном фильме, в т.ч. адресе местонахождении юридического лица согласно учредительным документам организации, почтовом адресе, ИНН; свидетельство о государственной регистрации юридического лица; свидетельство о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения; лист записи ЕГРЮЛ.

Организатором конкурса представлены справка налогового органа об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, процентов №82981 от 30.10.2018, согласно которой по состоянию на 17.10.2018 не исполненных обязательств не имеется. Данные документы и сведения свидетельствуют об осуществлении ООО «Истоки» деятельности на территории Республики Бурятия и о соответствии ООО «Истоки» требованиям пункта 1.6 Порядка.

Кроме того, пункт 1.6 Порядка не устанавливает, что лицо, претендующее на получение субсидии, должно быть единственным производителем национального фильма.

2. В соответствии с пунктом 2.4 Порядка № 295 положение об экспертной комиссии, порядок ее работы и персональный состав экспертной комиссии утверждаются приказом Министерства.

Приказом Министерства от 20.06.2017 № 003-261 утверждено Положение об экспертной комиссии при Министерстве по рассмотрению заявок организаций кинематографии на получение субсидий из республиканского бюджета на производство национальных фильмов Республики Бурятия (далее – Приказ №003-261), приложением №2 к которому утвержден состав экспертной комиссии.

Приказом Министерства от 26.10.2017 № 003-399 внесены изменения в приложение №2 Приказа № №003-261.

Приказом Министерства от 24.12.2018 № 003-538 внесены изменения в Приказ № 003-399 в части изменения кандидатуры секретаря экспертной комиссии.

Заседание экспертной комиссии 25.12.2018 проведено правомочной комиссией при наличии кворума, в связи с чем второй довод Заявителя признан необоснованным.

3. Довод Общества о некорректности присвоения баллов, которые носят противоречивую информацию, изложенные в оценочном листе, признается несостоятельным.

Оценочный лист, содержащий критерии оценки и баллы, является приложением № 6 к Порядку № 295. Данный порядок утвержден постановлением Правительства Республики Бурятия и не обжаловался Заявителем либо иным лицом и не признан незаконным, следовательно, экспертная комиссия обязана руководствоваться при проведении указанного Конкурса данным Оценочным листом.

4. Нарушений пункта 2.4 Порядка № 295 при рассмотрении заявок организаций кинематографии на получение субсидии экспертной комиссией не выявлено.

По критерию 5 «Наличие фильмов, ранее созданных организацией кинематографии, включая участие в российских и международных кинофестивалях, в рынках проектов, и выхода в кинотеатральный прокат (количество зрителей, кассовые сборы)» и критерию 3 «Наличие профессионального кинооборудования» фильм «По совести» (ООО «Азия Фильмс») оценен, о чем свидетельствуют оценочные листы членов экспертной комиссии.

Довод Заявителя о том, что по указанным критериям фильмы «На берегу мечты» (ООО «Истоки») и «По совести» (ООО «Азия Фильмс») должны получить равное количество баллов является несостоятельным, поскольку Порядком № 295 установлено, что число баллов определяется конкурсной комиссией по результатам оценки заявки на участие в конкурсном отборе на предоставление субсидии: от 0 до 5 баллов. Порядок №295 не содержит пропорциональной зависимости между количеством присваиваемых баллов и представляемыми сведениями, в связи с чем, члены экспертной комиссии проставили количество баллов в соответствии с собственными представлениями.

На основании вышеизложенного и в соответствии с частью 20 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия Бурятского УФАС России

**р е ш и л а:**

1. Признать жалобу ООО «Азия Фильмс» необоснованной.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>, <...>