

Заявитель:

<...>

Ответчики:

Муниципальное бюджетное
общеобразовательное
учреждение Средняя
общеобразовательная школа №9 города
Бирска муниципального района Бирский
район Республики Башкортостан

<...>

ООО «Инновационный проект безопасная
школа»

<...>

РЕШЕНИЕ
по делу №А-125/16-16

Резолютивная часть объявлена 14.02.2017.

г. Уфа, ул. Пушкина,95

В полном объеме решение изготовлено 02.03.2017.

Комиссия Башкортостанского УФАС России (далее также – Управление, антимонопольный орган) по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

<...> – начальника отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан;

<...> – специалиста-эксперта отдела контроля органов власти Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан,

при участии: от Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения Средней общеобразовательной школы №9 города Бирска муниципального района Бирский район Республики Башкортостан – директора <...> (выписка из приказа №187-лс от 23.07.2003); от ООО «Инновационный проект безопасная школа» – представитель <...> по доверенности от 12.12.2016, <...> 12.12.2016

рассмотрев материалы дела № А-125/16-16, возбужденного в отношении Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения Средней общеобразовательной школы №9 города Бирска муниципального района Бирский район Республики Башкортостан и ООО «Инновационный проект безопасная школа» по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан поступило обращение <...> перенаправленное Бирской межрайонной Прокуратуры о признаках нарушения антимонопольного законодательства Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения Средней общеобразовательной школы №9 города Бирска муниципального района Бирский район Республики Башкортостан (далее - МБОУ СОШ №9 г.Бирска, Учреждение) и ООО «Инновационный проект безопасная школа» (далее –Общество), при установке ООО «Инновационный проект безопасная школа» турникетов в МБОУ СОШ №9 г.Бирска без проведения аукционов (торгов).

Согласно полученной информации, Бирская межрайонная Прокуратура провела проверку законности установки в МБОУ СОШ №9 г.Бирска и МБОУ СОШ №7 г.Бирска турникетов Обществом.

В ходе проверки установлено, что на заседании родительских комитетов классов МБОУ СОШ №7 и №9г. Бирска приняты решения об установке системы контроля доступа в школы за счет средств Общества. Указанная информация доведена до сведения всех родителей.

В последующем в образовательных учреждениях Обществом установлена система турникетов с программным обеспечением и использованием карт прохода.

Указанная услуга предоставляется Обществом на основании заключенных с гражданами гражданско – правовых договоров. Каждому родителю учеников предложено заключить договор на оказание услуг по sms-информированию о передвижении ребенка в образовательном учреждении. Стоимость услуги по информированию родителей (законных представителей) путем sms-сообщений о времени, направлении, прохода (входе, выходе, пропуска), фамилии и инициалов ученика в образовательное учреждение через систему турникетов составляет 100 рублей за один месяц обучения с приобретением карты прохода.

Какие – либо гражданско – правовые отношения между Обществом, МБОУ СОШ №9 г.Бирска, МБОУ СОШ №7 г.Бирска по использованию системы турникетов не заключались. При этом, установленная Обществом система турникетов используется для сбора средств с родителей учеников.

На основании представленных документов и сведений Приказом Управления от 19.10.2016 №394 возбуждено дело №А -125/16-16 в отношении Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения Средней общеобразовательной школы №9 города Бирска муниципального района Бирский район Республики Башкортостан и ООО «Инновационный проект безопасная школа» по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

При рассмотрении дела №А -125/16-16 о нарушении антимонопольного законодательства, Комиссией установлено следующее.

Антимонопольное законодательство основывается на Конституции РФ, ГК РФ и состоит из Закона о защите конкуренции, иных федеральных законов, регулирующих отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе отношения, в которых участвуют федеральные органы исполнительной власти.

Законом о защите конкуренции, в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 1, определяются организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недопущения, ограничения, устранения конкуренции органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями.

Согласно ст. 4 Закона о защите конкуренции конкуренция представляет собой соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (п.7);

Статьей 16 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности к ограничению доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранению с него хозяйствующих субъектов (п. 4).

Под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме (пункт 18 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке (пункт 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»).

Вред публичным правам и интересам, т.е. посягательство на правопорядок в сфере конкуренции, определяется через категории недопущения, ограничения или устранения конкуренции, либо через категорию «вред конкуренции».

Недопущение конкуренции - это такая ситуация, при которой исключается возможность конкуренции, ограничение конкуренции - когда существенно снижается возможность конкуренции, устранение конкуренции - когда устраняется ее возможность, вплоть до нуля.

Таким образом, статьей 16 запрещены не только письменные, но и устные соглашения, которые ограничивают конкуренцию. И отсутствие письменных доказательств заключения соглашения не может являться основанием для отмены решения о признании такого соглашения ограничивающим конкуренцию.

Кроме того, согласно пункту 9 обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденному Президиумом Верховного Суда РФ 16.03.2016 факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по

правилам, установленным гражданским законодательством. Законодательством не определено и не может быть определено, какие доказательства его подтверждают, а также не установлены и не могут быть установлены требования к форме подтверждающих документов.

Изучив все представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства, возражения и пояснения лиц, участвующих в деле, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия установила.

06.09.2016 в адрес школы от Общества поступило коммерческое предложение (вх.№8911от 06.09.2016) о предоставлении комплексных услуг в МБОУ СОШ №9 г.Бирска, суть проекта организация системы контроля и управления доступом для школ и иных образовательных учреждений.

Согласно протоколу №1 заседания общешкольного родительского комитета от 31 августа 2016г. в состав общешкольного родительского комитета на 2016-2017 учебный год утверждены: <...> – председатель, <...> – секретарь, <...>, <...>, <...>, <...>.

Однако, Согласно протоколу №2 расширенного заседания общешкольного родительского комитета МБОУ СОШ №9 г.Бирска от 19.09.2016, в качестве председателя комитета на заседании выступил директор школы <...> который сообщил о необходимости повышения уровня безопасности в детских образовательных учреждениях. Предлагал именно эту систему турникетов с программным обеспечением с использованием карт прохода. На данном заседании присутствовал так же руководитель проекта «Безопасная школа» по г.Бирску Смирнов А.И., который выступил с предложением о заключении договора на получение услуги по информированию прохождения учащихся через турникет в учреждении и обслуживанию карт прохода. (данный протокол был представлен прокуратурой).

На рассмотрении дела председателем школы представлен еще один протокол №2 расширенного заседания общешкольного родительского комитета МБОУ СОШ №9 г.Бирска также от 19.09.2016, на котором отсутствует сведения о том кто является председателем комитета, подпись председателя на протоколе также отсутствует. Учитывая изложенное, Комиссия не может принять во внимание данный протокол и рассматривать его в качестве доказательств по данному делу.

После проведения заседания общешкольного родительского комитета в МБОУ СОШ №9 г.Бирска Общество установила систему турникетов с программным обеспечением с использованием карт прохода.

Так, 20 октября 2016г. между МБОУ СОШ №9 г.Бирска и ООО «Инновационный проект безопасная школа» заключен договор хранения. Согласно договору МБОУ СОШ №9 г.Бирска (Хранитель) обязуется принять и хранить оборудование согласно приложению №1, являющейся неотъемлемой частью данного договора, переданное ему ООО «Инновационный проект безопасная школа» (Поклажедателем), и вернуть это Оборудование в сохранности. Согласно п.9.5 данный договор вступает в силу с момента передачи Оборудования Поклажедателем Хранителю и действует до 31 августа 2017г.

Услуга по информированию прохождения учащихся через турникет в учреждении и обслуживанию карт прохода предоставляется Обществом на основании заключенных с гражданами гражданского – правовых договоров.

Каждому родителю (законному представителю) учеников предложено заключить договор на оказание услуг по sms-информированию о продвижении ребенка в образовательном учреждении. Стоимость услуги по информированию родителей (законных представителей) путем sms-сообщений о времени, направлении, прохода (входе, выходе, пропуске), фамилии и инициалов ученика в образовательное учреждение через систему турникетов составляет 100 рублей за один месяц обучения с приобретением карты прохода.

Согласно п.8.1.1 представленного договора на оказание данных услуг от 01 ноября 2016г., заключенного с <...> для подключения услуги SMS-информирования Заказчик подписывает Заявление установленной формы (Приложение№1), передает его Исполнителю (в том числе через администрацию школы) и оплачивает оказание Услуги Исполнителя любым из предусмотренных на момент подачи заявления способов по выбранному Тарифному плану. В дальнейшем Заказчик регулярно оплачивает Услуги SMS- информирования авансом до начала очередного оплачиваемого тарифицируемого периода.

Согласно представленной информации от Муниципального казенного учреждения Управление образования муниципального района Бирский район Республики Башкортостан, гражданско-правовые отношения с ООО «Инновационный проект безопасная школа» отсутствуют, общество обращалось устно в МБОУ СОШ №9 г.Бирска с вопросами о реализации программы по установлению программного обеспечения для создания условий безопасности.

В соответствии с пунктом 5.2. Устава МБОУ СОШ №9 г.Бирска, утвержденного Главой администрации МР Бирский район Республики Башкортостан <...> от 09 июля 2015 (далее – Устав) единоличным исполнительным органом Учреждения является его директор, назначаемый и освобождаемый от должности Учредителем. Согласно п.5.3 единоличным исполнительным органом Учреждения является Директор, который осуществляет текущее руководство деятельностью Учреждения.

Согласно Уставу МБОУ СОШ №9 г.Бирска, Муниципальное бюджетное общеобразовательное учреждение Средняя общеобразовательная школа №9 города Бирск муниципального района Бирский район Республики Башкортостан передано в собственность муниципального образования в соответствии с постановлением Правительства РБ №312 от 30.12.2005 года и является правопреемником Муниципального образовательного учреждения Средняя общеобразовательная школа №9 города Бирск муниципального района Бирский район Республики Башкортостан (пункт 1.1.). Согласно п.1.4. Учреждение является некоммерческой организацией, созданной для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством РФ полномочий муниципального образования в сфере образования. П.1.7. Учреждение является юридическим лицом, находящимся в ведомственном подчинении Муниципального казенного учреждения Управление образования муниципального района Бирский район республики Башкортостан. Функции и полномочия учредителя Учреждения от имени Муниципального казенного учреждения Управление образования муниципального района Бирский район республики Башкортостан осуществляет Администрация муниципального района Бирский район РБ.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан в связи с проведением анализа состояния конкурентной среды на рынке разработки компьютерного программного обеспечения для создания условий безопасности был сделан запрос в Федеральную службу государственной статистики по РБ для предоставления перечня хозяйствующих субъектов, осуществляющих на территории г.Бирска и Бирского района деятельность по разработке компьютерного программного обеспечения в соответствии с установленным ОКВЭД.

Проанализировав информацию о деятельности хозяйствующих субъектов, Комиссия также установила, что только на территории г.Бирска функционируют не менее 13 хозяйствующих субъектов, которые могут оказывать данные услуги.

На основании изложенного Комиссия пришла к следующим выводам, МБОУ СОШ №9 г.Бирска и общество в свое время пришли к соглашению, согласно которому после поступления коммерческого предложения МБОУ СОШ №9 г.Бирска пригласило на заседания общешкольного родительского комитета представителя Общества. На данном заседании директор МБОУ СОШ №9 г.Бирска выступил со вступительным словом о необходимости обеспечения безопасности в школе и в качестве решения данной задачи предоставил слово представителю общества, который презентовал проект системы контроля обеспечения доступа. Такие действия противоречат положениям статьи 16 ФЗ "О защите конкуренции", в части заключения антиконкурентного соглашения между муниципальным учреждением и хозяйствующим субъектом, что приводит к ограничению конкуренции.

Кроме того, никаких публичных информирований о заинтересованности школы в установке системы турникетов с программным обеспечением с использованием карт прохода в средствах массовой информации МБОУ СОШ №9 г.Бирска не осуществлялось. То есть конкурентные принципы способствующие привлечению как можно большего количества заинтересованных лиц и эффективному использованию бюджетных средств не соблюдены. Организация заседания общешкольного родительского комитета не может свидетельствовать о надлежащем исполнении конкурентных принципов.

Таким образом, совместные действия МБОУ СОШ №9 г.Бирска и ООО «Инновационный проект безопасная школа» привели или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, ущемляют права субъектов предпринимательской деятельности, которые могут принять участия по оказанию данных услуг.

На основании изложенного, следует вывод, что МБОУ СОШ №9 г.Бирска и Общество в свое время достигли антиконкурентное соглашение, в результате которого были созданы преимущественные условия деятельности ООО «Инновационный проект безопасная школа» что обеспечило обществу получать доход от своей основной хозяйственной деятельности, используя при этом муниципальное имущество, принадлежащее МБОУ СОШ №9 г.Бирска, и устранению иных хозяйствующих субъектов от возможности предоставлять свои услуги. При этом, сама возможность заключения соглашения между МБОУ СОШ №9 г.Бирска и хозяйствующими субъектами, если такое соглашение приводит или может привести к недопущению, устранению, ограничению конкуренции, рассматривается законодателем как общественно опасное деяние, имеющее

квалифицирующее значение для констатации факта нарушения антимонопольного законодательства. Наличие или угроза наступления негативных последствий в результате заключения такого соглашения презюмируется и не требует отдельного доказывания.

На основании изложенного Комиссия квалифицировала действия МБОУ СОШ №9 г.Бирска и ООО «Инновационный проект безопасная школа» как нарушающие пункт 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции». Комиссия вынесла заключение об обстоятельствах дела №А-125/16-16.

На рассмотрение дела, назначенном после вынесенного Комиссией Заключения об обстоятельствах дела № А-125/16-16 на 14.02.2017, МБОУ СОШ №9 г.Бирска и ООО «Инновационный проект безопасная школа» представлены возражения на данное заключение.

В своих возражениях стороны указывают, что заключенный договор хранения с правом Хранителя пользоваться оборудованием от 20.10.2016 (далее договор хранения) не противоречит действующему законодательству.

Вместе с тем, Комиссия не квалифицировала договор хранения как противоречащий действующему законодательству.

Договор хранения между МБОУ СОШ №9 г.Бирска и ООО «Инновационный проект безопасная школа» является лишь дополнительным доказательством заключения антиконкурентного соглашения, доказывающим факт того, что МБОУ СОШ №9 г.Бирска допустило Общество на территорию школы для того, что бы Общество осуществляла и извлекало от данной деятельности доход.

То есть именно с позволения МБОУ СОШ №9 г.Бирска Общество получило возможность установить на территории школы турникеты и заключить договоры с родителями школьников на предоставление услуг по SMS информированию и на предоставление карт прохода через данный турникет.

Комиссией при рассмотрении дела оценивались действия МБОУ СОШ №9 г.Бирска и ООО «Инновационный проект безопасная школа» не в части непосредственного заключения договора Хранения, а действия, по созданию преимущественных условий обществу, путем допуска на территорию МБОУ СОШ №9 г.Бирска Общество.

Кроме того, в материалах дела отсутствуют доказательства подтверждающие возражения МБОУ СОШ №9 г.Бирска и Общества о том, что иные хозяйствующие субъекты с деятельностью в соответствии с установленным ОКВЭД по разработке компьютерного программного обеспечения не осуществляют данную деятельность.

Иных доводов, которые могут повлиять на сделанный комиссией вывод о наличии в действиях ООО «Инновационный проект безопасная школа» и МБОУ СОШ №9 г.Бирска состава нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренный пунктом 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в адрес Башкортостанского УФАС не поступало.

В соответствии со статьями 23, 50 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу

комиссия выдает предписание ответчику по делу, в частности о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции.

Согласно части 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции, за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

За нарушение антимонопольного законодательства предусмотрена административная ответственность в соответствии со статьей 14.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно статье 39 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания. Если в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган выявит обстоятельства, свидетельствующие о наличии административного правонарушения, антимонопольный орган возбуждает дело об административном правонарушении в порядке, установленном законодательством Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, а также учитывая, что нормы Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» носят упреждающий характер, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, части 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Башкортостанского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать Муниципальное бюджетное общеобразовательное учреждение Среднею общеобразовательную школу №9 города Бирска муниципального района Бирский район Республики Башкортостан (<...>) нарушавшей пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать ООО «Инновационный проект безопасная школа» (<...>) нарушавшей пункт 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Муниципальному бюджетному общеобразовательному учреждению Средней общеобразовательной школе №9 города Бирска муниципального района Бирский район Республики Башкортостан предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Выдать ООО «Инновационный проект безопасная школа» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.