

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 1-10-74/00-18-18 О НАРУШЕНИИ

### АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«\_\_\_» мая 2018 г. г. Москва

Председатель Комиссии Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1-10-74/00-18-18 о нарушении антимонопольного законодательства Нижегородцев Т.В.

УСТАНОВИЛ:

В Федеральную антимонопольную службу поступили заявления ООО «Издательство «Экзамен» от 22.06.2017 № Э-022/06-17 (вх. № 95013/17 от 22.06.2017), от 03.11.2017 вх. № 168387/17, ООО «Издательство АСТ» от 21.07.2017 № 4-35/2017 (вх. № 112102/17 от 21.07.2017) (далее — Заявители) с жалобой на действия ФГБНУ «Федеральный институт педагогических измерений» (123557, г. Москва, Пресненский вал, д. 19, стр. 1, ИНН 7728268750, ОГРН 1027728009121) (далее — ФИПИ), выразившиеся в создании дискриминационных условий для хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность по изданию и реализации учебных пособий, предназначенных для подготовки к государственной итоговой аттестации обучающихся образовательных организаций, реализующих образовательные программы основного и среднего общего образования (далее — учебные пособия), в необоснованном отказе либо уклонении ФИПИ от оказания консультационных и научно-методических услуг (научно-методического сопровождения) по подготовке пособий по оценке качества образования, в том числе предназначенных для подготовки к государственной итоговой аттестации обучающихся образовательных организаций, реализующих образовательные программы основного и среднего общего образования.

ФАС России установлено, что ФИПИ, являясь некоммерческой организацией в форме федерального государственного бюджетного учреждения, не имеющей извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, вправе осуществлять приносящую доход деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых оно создано, и соответствующую этим целям. ФИПИ создано приказом Министерства образования Российской Федерации от 02.08.2002 № 2990. Приказом Минобрнауки России от 11.09.2002 № 3263 институт переименован в государственное научное учреждение «Федеральный институт педагогических измерений Минобрнауки России». В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 17.06.2004 № 288 «О федеральном агентстве по образованию» ФИПИ передано в

ведение Федерального агентства по образованию. Приказом Федерального агентства по образованию от 27.12.2004 № 393 государственное научное учреждение «Федеральный институт педагогических измерений Минобрнауки России» было переименовано в федеральное государственное научное учреждение «Федеральный институт педагогических измерений».

На основании Положения о Рособрнадзоре, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 15.07.2013 № 594, Рособрнадзор осуществляет:

- организацию разработки контрольно-измерительных материалов (далее КИМ) для проведения государственной итоговой аттестации (далее - ГИА) по образовательным программам основного общего и среднего общего образования и критериев оценивания экзаменационных работ, выполненных на основе этих КИМ, обеспечение этими КИМ государственных экзаменационных комиссий;

- организацию централизованной проверки экзаменационных работ обучающихся, выполненных на основе КИМ, при проведении ГИА по образовательным программам среднего общего образования;

- определение минимального количества баллов ЕГЭ, подтверждающего освоение образовательной программы среднего общего образования, и минимального количества баллов единого государственного экзамена, необходимого для поступления в образовательные организации высшего образования на обучение по программам бакалавриата и программам специалитета;

- установление порядка разработки, использования и хранения контрольных измерительных материалов (включая требования к режиму их защиты, порядку и условиям размещения информации, содержащейся в контрольных измерительных материалах, в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»).

ФИПИ является федеральным государственным бюджетным учреждением и в соответствии с распоряжением Правительства Российской Федерации от 31.12.2004 № 1749-р включено в Перечень федеральных государственных учреждений, находящихся в ведении Рособрнадзора.

На основании пункта 1.7 Устава ФИПИ, утвержденного приказом Рособрнадзора от 07.11.2014 № 1713 (далее - Устав), ФИПИ является юридическим лицом, наделенным на праве оперативного управления обособленным имуществом, находящимся в федеральной собственности.

В соответствии с пунктами 2.1, 2.2 Устава ФИПИ создано в целях содействия Рособрнадзору в осуществлении его полномочий, в том числе, по разработке КИМ для целей ГИА. Предметом основной деятельности ФИПИ является содействие Рособрнадзору в осуществлении его полномочий, указанных в пункте 2.1 Устава, путем организационно-технического, научно-методического и аналитического обеспечения.

Согласно пункту 2.3 Устава ФИПИ по поручению Рособрнадзора в соответствии с государственным заданием осуществляет следующие основные виды деятельности:

- научно-исследовательская деятельность по научно-методическому обеспечению ГИА;

- разработка и апробация КИМ (по результатам проведения научных исследований).

Таким образом, ФИПИ является единственной организацией в Российской Федерации, обладающей правом оказывать услугу по разработке и апробации КИМ, а также обладающей такими материалами.

Кроме того, пунктом 4 статьи 9.2 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях» предусмотрено право бюджетного учреждения осуществлять приносящую доход деятельность, если это служит достижению целей, ради которых оно создано, соответствует этим целям и может быть осуществлено без ущерба для исполнения государственного задания.

Для достижения указанных в Уставе целей ФИПИ может осуществлять приносящие доход виды деятельности, в том числе оказывать третьим лицам платные услуги/выполнять работы, перечисленные в Уставе (пункт 2.4 Устава). К числу таких видов деятельности, не связанных с выполнением государственного задания и направленных на получение дохода, относится оказание ФИПИ консультационных услуг по вопросам подготовки учебных пособий и проведения научно-методической оценки пособий на предмет содержательной валидности и/или соответствия тестологическим нормам, определяющим разработку измерительных материалов, в том числе КИМ для проведения ГИА.

Так, ФИПИ в связи с предоставленными Рособрнадзором полномочиями обладает большими возможностями, а также соответствующим опытом по сравнению с другими хозяйствующими субъектами по оказанию консультационных и научно-методических услуг (научно-методического сопровождения) по подготовке учебных пособий в целях проведения ГИА, осуществлению проверки (экспертизы) учебных пособий на предмет соответствия КИМ, так как является разработчиком КИМ и обладателем данными материалами. Учитывая данные обстоятельства и такое положение на рынке разработки, апробации КИМ по подготовке обучающихся образовательных организаций к ГИА по образовательным программам основного общего и среднего общего образования, ФИПИ оказывает вышеописанные услуги, по результатам которых предоставляет право использования на учебных пособиях, прошедших экспертизу ФИПИ, своего фирменного товарного знака, что может оказывать влияние на рынок реализации учебных пособий.

Согласно информации, представленной в ходе изучения рынка разработки, апробации контрольно-измерительных материалов по подготовке обучающихся образовательных организаций к государственной итоговой аттестации по образовательным программам основного общего и среднего общего образования следует, что хозяйствующие субъекты, действующие на рынке реализации учебных пособий, выражают желание получить консультационные и научно-методические услуги (научно-методического сопровождения) по подготовке учебных пособий в целях проведения ГИА именно у ФИПИ, так как ФИПИ является единственной организацией, обладающей КИМ и соответствующим опытом в данной области.

Таким образом, основным барьером для хозяйствующих субъектов, оказывающих консультационные и научно-методические услуги (научно-методического сопровождения) по подготовке учебных пособий в целях проведения ГИА, а также осуществляющих проведение экспертизы таких пособий, является невозможность предоставления права использования товарного знака, который ФИПИ присваивает на учебные пособия для подготовки к ГИА.

При этом ФИПИ оказывает консультационные и научно-методические услуги (научно-методического сопровождения) по подготовке учебных пособий в целях проведения ГИА, а также проведение экспертизы таких пособий ограниченному количеству хозяйствующих субъектов, действующих на рынке реализации учебных пособий, отказывая иным хозяйствующим субъектам, что препятствует равным возможностям на рынке реализации учебных пособий.

В ходе проведенного ФАС России анализа рынка разработки, апробации КИМ по подготовке обучающихся образовательных организаций к ГИА по образовательным программам основного общего и среднего общего образования на территории Российской Федерации установлено, что ФИПИ занимает доминирующее положение на указанном рынке в соответствии с частью 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции.

Таким образом, такое преимущество, в том числе обладание КИМ, позволяет ФИПИ оказывать консультационные и научно-методические услуги (научно-методического сопровождения) по подготовке учебных пособий в целях проведения ГИА, осуществлять проверку (экспертизу) учебных пособий на предмет соответствия разрабатываемым ФИПИ контрольно-измерительным материалам, по результатам проведения которой предоставлять право использования своего товарного знака, что может оказывать влияние на выбор потребителя, а следовательно, может оказывать влияние на смежный рынок реализации учебных пособий.

Согласно части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) запрещаются 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.

Федеральной антимонопольной службой в действиях ФИПИ обнаружены признаки нарушения пунктов 5, 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившимся в создании ФИПИ дискриминационных условий для хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность по изданию и реализации учебных пособий, предназначенных для подготовки к государственной итоговой аттестации обучающихся образовательных организаций, реализующих образовательные программы основного и среднего общего образования, в необоснованном отказе либо уклонении ФИПИ от оказания консультационных и научно-методических услуг (научно-методического сопровождения) по подготовке пособий по оценке качества образования, в том числе предназначенных для подготовки к государственной итоговой аттестации обучающихся образовательных организаций, реализующих образовательные программы основного и среднего общего образования.

В связи с изложенным, на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции ФИПИ было выдано предупреждение о необходимости прекращения действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства в срок до 02.04.2018 (письмо ФАС России от 31.01.2018 № ИА/6134/18) (далее - предупреждение).

По номеру почтового отправления (трек-номер <...> ) на сайте ФГУП «Почта России» установлено, что предупреждение ФИПИ было получено 05.02.2018.

Срок исполнения ФГБНУ «Федеральный институт педагогических измерений» предупреждения истек 03.04.2018.

Мотивированного ходатайства ФГБНУ «Федеральный институт педагогических измерений» о продлении срока исполнения предупреждения в ФАС России не поступало.

Вместе с тем в производстве Арбитражного суда города Москвы находится дело № А40-61576/18 по заявлению ФГБНУ «Федеральный институт педагогических измерений» к ФАС России о признании недействительным предупреждения ФАС России от 31.01.2018 № ИА/6134/18.

Согласно пункту 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

На основании изложенного издан приказ от 11.05.2018 № 617/18 о возбуждении дела № 1-10-74/00-18-18 о нарушении антимонопольного законодательства и создании комиссии по его рассмотрению по признакам нарушения ФГБНУ «Федеральный институт педагогических измерений» (123557, г. Москва, Пресненский вал, д. 19, стр. 1, ИНН 7728268750, ОГРН 1027728009121) пунктов 5, 8 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции,

руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 1-10-74/00-18-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению на 28.06.2018 в 14.00 по адресу: г. Москва, ул. Садовая Кудринская, д. 11, каб. № 306;

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 1-10-74/00-18-18 в качестве: ответчика:

ФГБНУ «Федеральный институт педагогических измерений» (123557, г. Москва, Пресненский вал, д. 19, стр. 1, ИНН 7728268750, ОГРН 1027728009121);

заявителей:

ООО «Издательство «Экзамен» (109428, г. Москва, Рязанский пр-т, д. 22, корп. 2, пом. XV, комн. 31, ИНН 7729543939, ОГРН 1067746412557);

ООО «Издательство АСТ» (129085, г. Москва, Звездный бул., д. 21, стр. 1, пом. 39, ИНН 7710899593, ОГРН 1117746849648).

3. Ответчику представить в срок до 13 «июня» 2018 года следующие документы и информацию:

- документы и материалы, которые могут иметь существенное значение для вынесения решения по рассматриваемому делу;

- позицию по делу.

4. Заявителям представить в срок до 13 «июня» 2018 года следующие документы и информацию:

- документы и материалы, которые могут иметь существенное значение для вынесения решения по рассматриваемому делу;

- позицию по делу.

Явка лиц, участвующих в деле № 1-10-74/00-18-18 или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Председатель Комиссии Т.В. Нижегородцев

Примечания:

1. Согласно статье 43 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства с момента возбуждения дела имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать

пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

С материалами дела можно ознакомиться в Федеральной антимонопольной службе, контактный телефон (499) 755 23 23, доб. 088-491.

2. Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица.

3. Для обеспечения пропусков в здание Федеральной антимонопольной службы фамилии представителей необходимо сообщить за 1 день до рассмотрения дела.

4. В соответствии с частью 2 статьи 42 Закона «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства вправе осуществлять свои права и обязанности самостоятельно или через представителей, полномочия которых подтверждаются документами, оформленными в соответствии с законодательством Российской Федерации.