

РЕШЕНИЕ

по делу № 73

28 марта 2012 г.

г. Екатеринбург

Резолютивная часть оглашена 28 марта 2012 года

В полном объеме изготовлено 16 апреля 2012 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассматривая в порядке главы 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (**далее – Закон о защите конкуренции**) дело № 73 по признакам нарушения ООО «Осирис» п.5 ч.1 ст. 14 Закона о защите конкуренции выразившегося в совершении действий, направленных на незаконное получение и использование информации, составляющей охраняемую законом тайну (персональных данных).

У С Т А Н О В И Л А:

Дело № 73 возбуждено Приказом от 20.10.2011 № 495 и определением от 20.10.2011 назначено к рассмотрению на 16.11.2011г. Определениями от 16.11.2011 и 19.12.2011 рассмотрение дела было отложено на 19.12.2011 и 08.02.2012 соответственно. Определением от 08.02.2012 рассмотрение дела было отложено на 28.03.2012, когда и была оглашена его регулятивная часть.

Основанием для возбуждения дела № 73 в соответствии с п. 3 ч. 2 ст. 39 Закона о защите конкуренции явилось заявление ИП Дружинина О.Е. (вх. № 01-6900 от 13.05.2011) о нарушении ГБУ «Сухоложская ЦРБ» и ООО «Осирис» антимонопольного законодательства путем заключения договора об оказании безвозмездных услуг по обеспечению перевозок умерших от 01.04.2011г.

Из обращения ИП Дружинина О.Е. следует, что индивидуальный предприниматель с 1994 г. занимается оказанием ритуальных услуг на территории городского округа Сухой Лог, где осуществляют аналогичную деятельность еще три хозяйствующих субъекта - ООО «Осирис», ИП Дружинин О.Е. и ИП Прокин А.А., а также специализированная служба по вопросам похоронного дела МУ «Управление муниципального заказчика».

Медицинскую помощь оказывает единственная больница - ГБУ «Сухоложская ЦРБ» (по данным сайта Министерства здравоохранения Правительства Свердловской

области).

Как утверждает Дружинин О.Е., объем выполняемых им работ снизился с 372 до 327 захоронений, по причине заключения 01.04.2011г. договора об оказании безвозмездных услуг по обеспечению перевозок умерших между МУ «Сухоложская ЦРБ» (Заказчик) и ООО «Осирис» (перевозчик). Согласно предмету данного договора перевозчик по заданию заказчика оказывает услуги по обеспечению перевозок умерших из отделений больничного городка Сухоложской ЦРБ, а также наркологического отделения в холодильную камеру морга.

По мнению заявителя, наличие договорных отношений между ООО «Осирис» и МУ «Сухоложская ЦРБ» по вопросу доставки умерших в больничном стационаре приводит к возможности ритуальной организации иметь свободный доступ к персональным данным умерших и использовать их в своих целях.

По утверждению ИП Дружинина О.Е. доказательством предоставления ГБУ «Сухоложская ЦРБ» доступа к персональным данным умерших являются записки, оформленные медицинским персоналом, с указанием фамилии, имени отчества, номера телефона, а также адреса умершего.

Как утверждает ИП Дружинин О.Е. сведения о факте смерти сообщаются родственникам не работниками ГБУ «Сухоложская ЦРБ», а сотрудниками ООО «Осирис», которые злоупотребляют доверием родственников умерших при заключении договоров оказания ритуальных услуг, аргументируя тем, что тело умершего из ГБУ «Сухоложская ЦРБ» было транспортировано в морг именно ООО «Осирис».

В заседании Комиссии ИП Дружинин О.Е. сообщил, что после возбуждения настоящего дела ГБУ «Сухоложская ЦРБ» стала меньше обращаться к ООО «Осирис» для перевозки тел умерших.

Также ИП Дружинин О.Е. пояснил, что предложил свою кандидатуру на осуществление транспортировки покойных на безвозмездном основании, однако получил отказ от ГБУ «Сухоложская ЦРБ».

ООО «Осирис» на заседании Комиссии пояснило, что Общество с 01.05.2010 на территории ГО Сухой Лог осуществляет деятельность по оказанию ритуальных услуг.

01.04.2011 между МУ «Сухоложская ЦРБ» и ООО «Осирис» заключен договор по оказанию безвозмездных услуг, направленных на обеспечение перевозок умерших из отделений больницы в холодильную камеру морга.

С телами умерших, медицинский персонал больницы направляет сопроводительные письма, в которых указывает отделение, где человек скончался, фамилию, инициалы и год рождения. Данные о родственниках пациента занесены в историю болезни, чтобы в случае необходимости была возможность связаться с ними. Сама история болезни, по утверждению, ООО «Осирис» находится в ординаторской у лечащих врачей и передается в патологоанатомическое или судебно-медицинское отделение после ее заполнения непосредственно самим экспертам. Передача историй болезни пациентов от лечащих врачей к экспертам через работников ритуальной службы ООО «Осирис» полностью исключена.

Из объяснения ООО «Осирис» следует, что в 2010 году на погребение умерших с родственниками было оформлено 166 договоров, а за первую половину 2011 года 102 договора.

По утверждению ООО «Осирис» после окончания действия вышеназванного договора (31.12.2011) Общество не совершило ни одной перевозки умершего из ГБУ «Сухоложская ЦРБ» до здания морга. Таким образом, все перевозки на сегодняшний день осуществляет ИП Дружинин О.Е.

Дополнительно ООО «Осирис» пояснило, вышеназванные записки, оформленные медицинским персоналом, с указанием фамилии, имени отчества, номера телефона, а также адреса умершего не могут являться доказательствами виновности Общества.

Из объяснения МУ «Сухоложская ЦРБ» (исх. №574 от 05.07.2011) следует, что договор на перевозку тел умерших носит формальный характер, сотрудники медицинского учреждения обращаются и в другие фирмы. Рассматриваемый договор не является эксклюзивным, то есть предусматривающим ограничения для заказчика в свободе оформления аналогичных договоров с другими хозяйствующими субъектами (письмо исх. от 09.11.2011).

ГБУ «Сухоложская ЦРБ» пояснило, что перевозкой умерших в морг занимаются все три хозяйствующих субъекта (исх. от 17.12.2011г.), а именно: ИП Прокин А.А., ИП Дружинин О.Е. и ООО «Осирис».

Дополнительно было сообщено (исх. от 21.07.2009 №714), что умершие в стационаре больные поступают в паталого - анатомическое отделение с историей болезни, т.е. адрес родственников известен.

В заседании 08.02.2012 ГБУ «Сухоложская ЦРБ» сообщило, что при доставке умершего в морг сопроводительным документом является направление из отделения, в котором скончался пациент. Передача истории болезни производится сотрудником отделения непосредственно сотруднику морга. Поэтому ООО «Осирис», кроме данных о фамилии и инициалах умершего, а также отделении, в котором он находился до наступления смерти, никаких иных сведений получать не может (исх. от 17.12.2011).

Согласно объяснению МУ «Сухоложская ЦРБ» захоронением граждан, не имеющих родственников, занимается только ИП Дружинин О.Е., поскольку с ним заключен муниципальный контракт на основании заказа, размещенного МУ «Управление муниципального заказчика».

По утверждению МУ «Сухоложская ЦРБ» договор от 01.04.2011 не имеет отношения к экономической деятельности ООО «Осирис» и, следовательно, к рынку ритуальных услуг, поскольку бесплатная доставка умершего в морг не создает для перевозчика никаких предпосылок для дальнейшего оказания ритуальных услуг на платной основе.

МУ «Сухоложская ЦРБ» не выступает в качестве посредника между ООО «Осирис», оказывающим платные ритуальные услуги, и потенциальными заказчиками таких услуг.

Более того, на балансе МУ «Сухоложская ЦРБ» согласно пояснению Сухоложской

городской Прокуратуры (от 07.12.2010 №429ж-10) отсутствует специализированная техника, позволяющая осуществлять транспортировку тел умерших, а также штатным расписанием не предусмотрено наличие санитаров осуществляющих перевозку трупов из отделения ЦРБ в морг.

Из пояснений Администрации ГО Сухой Лог следует, что функциями специализированной службы по вопросам похоронного дела наделено муниципальное учреждение «Управление муниципального заказчика» постановлением Главы городского округа Сухой Лог от 26.01.2011 №102-ПГ.

Дополнительно Администрация ГО Сухой Лог пояснила, что муниципальным учреждением «Управление муниципального заказчика» размещался муниципальный заказ на предоставление услуг по перевозке тел умерших (исх. от 21.06.2011 №1283).

По утверждению МУ «Служба муниципального заказчика» муниципальное учреждение занимается только захоронением граждан, не имеющих родственников.

Из объяснения МУ «Служба муниципального заказчика» следует, что муниципальное учреждение не имеет сведений о том, что сотрудники ГБУ «Сухоложская ЦРБ» передают данные об умерших.

Министерство здравоохранения Свердловской области пояснило следующее.

При этом согласно ст. 67 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в РФ», приказу Минздрава СССР от 04.04.1983 №375 «О дальнейшем совершенствовании патологоанатомической службы в стране», приказу Минздравмедпрома России от 29.04.1994 №82 «О порядке проведения патолого-анатомических вскрытий» патолого - анатомические вскрытия производятся в патолого-анатомических бюро и отделениях лечебно - профилактических учреждений в целях получения данных о причине смерти человека и диагнозе заболевания. Все трупы больных, умерших в стационаре от ненасильственных причин, подвергаются вскрытию, кроме случаев, установленных законодательством.

Согласно Приказу Минздравмедпрома РФ от 29.04.1994 №82 «О порядке проведения патологоанатомических вскрытий» все трупы больных, умерших в стационаре от ненасильственных причин подвергаются вскрытию, кроме случаев предусмотренных законом.

Согласно позиции Министерства здравоохранения Свердловской области Закон о погребении и похоронном деле транспортировку тел умерших из стационара в морг не относит к функциям специализированной службы по вопросам похоронного дела. Таким образом, транспортировка тел пациентов, умерших в стационаре, в морг, относится к функциям медицинского учреждения.

Министерством здравоохранения Свердловской области был направлен запрос руководителям государственных учреждений здравоохранения Свердловской области с просьбой предоставить информацию о порядке транспортировки и приема из отделений стационара (прикрепленных лечебно-профилактических учреждений) трупов умерших с указанием документов, которыми сопровождается

труп умершего, ответственных лиц.

Из полученной от государственных учреждений здравоохранения Свердловской области информации следует, что отдельные учреждения пользуются услугами сторонних организаций по транспортировке трупов умерших.

В целях недопущения нарушения действующего законодательства Российской Федерации Министерством здравоохранения Свердловской области принято решение обязать государственные учреждения здравоохранения Свердловской области, имеющие стационарное отделение осуществлять транспортировку трупов умерших силами учреждения без привлечения третьих лиц.

Заслушав лиц, участвующих в деле, оценив в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции, полученные в порядке ст. 25, ч. 2 ст. 39, ч. 2 ст. 44, ч. 4 и ч. 5 ст. 45 Закона о защите конкуренции доказательства, а также доводы, представленные лицами, участвующими в деле, Комиссия Свердловского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 34 Конституции РФ не допускается экономическая деятельность, направленная на недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с ч. 2 ст. 1 Закона о защите конкуренции одной из целей данного Закона является предупреждение и пресечение недобросовестной конкуренции на товарных рынках в Российской Федерации.

Согласно п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции **конкуренция** – это 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.

Недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации (п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Согласно ст. 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности (Заключена в Париже 20.03.1883) (ред. от 02.10.1979) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Актом недобросовестной конкуренции признается такое действие хозяйствующего субъекта, которое способно оказать влияние на конкуренцию, то есть повлиять на распределение спроса, предоставить лицу, распространившему информацию, преимущества над конкурентами и потенциально причинить им убытки (нанести ущерб деловой репутации), при этом для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий и доказательств наступления

реального вреда не требуется.

Для признания действий какого-либо субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо одновременное выполнение следующих условий:

1. Наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ (на определенной территории), а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке;
2. При наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые:
 - противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
 - направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом;
 - причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно п.5 ч. 1 ст. 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе незаконное получение, использование, разглашение информации, составляющей [коммерческую](#), служебную или иную охраняемую законом тайну.

В соответствии с ч.2 ст. 25 ФЗ «О погребении и похоронном деле» от 08.12.1995г. организация похоронного дела осуществляется органами местного самоуправления. Погребение умершего и оказание услуг по погребению осуществляются специализированными службами по вопросам похоронного дела, создаваемыми органами местного самоуправления.

Согласно ч.2 ст. 29 Закона о погребении и похоронном деле порядок деятельности специализированных служб по вопросам похоронного дела определяется органами местного самоуправления районов, поселений и городских округов.

Согласно Решению Администрации ГО Сухой Лог статусом специализированной службы по вопросам похоронного дела наделяется организация (индивидуального предпринимателя), выигравшая (выигравшего) по результатам торгов право на заключение договора на предоставление гарантированного перечня услуг по погребению в отношении граждан, не имеющих родственников, и на доставление таких граждан с места смерти до морга ГО Сухой Лог.

В соответствии с Постановлением Главы ГО Сухой Лог от 26.01.2011 №102-Пг о специализированной службе по вопросам похоронного дела на территории городского округа Сухой Лог таковой является муниципальное учреждение «Управление муниципального заказчика».

Согласно порядку организации похоронного дела в городском округе Сухой Лог, утвержденного решением Думы городского округа Сухой Лог от 26.05.2009 №162-РД (Далее - Решение), специализированная служба по вопросам похоронного дела оказывает на безвозмездной основе следующие услуги:

- 1) оформление документов, необходимых для погребения;

- 2) облачение тела;
- 2) предоставление и доставка гроба;
- 3) перевозка тела (останков) на кладбище;
- 4) погребение;
- 5) установку регистрационной таблички.

Захоронением граждан, не имеющих родственников, занимается ИП О.Е. Дружинин на основании муниципального контракта с МУ «Управление муниципального заказчика».

На территории городского округа Сухой Лог осуществляют свою деятельность еще 3 хозяйствующих субъекта, оказывающих полный комплекс ритуальных услуг - ООО «Осирис», ИП Пронин А.А. и ИП Дружинин О.Е.

Материалами дела установлено, что ООО «Осирис» и ИП Дружинин О.Е. осуществляют свою деятельность на рынке ритуальных услуг в пределах одних географических границ – территория ГО Сухой Лог, а потому являются конкурентами.

Между ООО «Осирис» и МУ «Сухоложская ЦРБ» заключен договор об оказании безвозмездных услуг по обеспечению перевозок умерших от 01.04.2011 г.

Из предмета договора следует, что перевозчик по заданию Заказчика оказывает услуги по обеспечению перевозок умерших из отделений больничного городка Сухоложской центральной районной больницы, расположенного по адресу: г. Сухой Лог, ул. Белинского, 41, а также наркологического отделения, расположенного по адресу: г. Сухой Лог, пер. Фрунзе, 6, в холодильную камеру морга (п. 1.1. Договора).

Согласно п. 1.2. Договора перевозчик осуществляет услуги по перевозке умерших на специализированных автомобилях «Катафалк» по договоренности, согласованной сторонами настоящего договора.

Согласно ч.2 ст. 170 ГК РФ притворная сделка, то есть сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа сделки, применяются относящиеся к ней правила.

Согласно п.3.1. заключенного договора заказчик (Сухоложская ЦРБ) обязан:

- своими силами, посредством телефонной (сотовой) связи, сообщить Перевозчику о необходимости осуществить перевозку умершего (ей) в холодильную камеру морга;
- вызов похоронной службы осуществляется в течение 30 минут, с момента фиксации врачами биологической смерти умершего (ей);
- прибывших по вызову работников похоронной службы, сопроводить вместе с умершим (ей) до холодильной камеры морга.

В случае отказа похоронной службы осуществить перевозку умершего (ей), заказчик имеет право обратиться за помощью в другую похоронную службу.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» информация - сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления.

Доступ к информации - возможность получения информации и ее использования;

Конфиденциальность информации - обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя (ст. 2 ФЗ №149-ФЗ).

В соответствии со ст. 3 Федерального закона «О персональных данных» от 27.07.2006 №152-ФЗ (Далее - Закон о персональных данных):

Персональные данные - любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных).

Предоставление персональных данных - действия, направленные на раскрытие персональных данных определенному лицу или определенному кругу лиц (ст. 3 Закона о персональных данных).

Обработка персональных данных - любое действие (операция) или совокупность действий (операций), совершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных;

Согласно ст.6 Закона о персональных данных обработка персональных данных осуществляется с согласия субъекта персональных данных на обработку его персональных данных.

Операторы и иные лица, получившие доступ к персональным данным, обязаны не раскрывать третьим лицам и не распространять персональные данные без согласия субъекта персональных данных, если иное не предусмотрено федеральным законом (ст. 7 Закона о персональных данных).

В соответствии с ст. 9 Закона о персональных данных субъект персональных данных принимает решение о предоставлении его персональных данных и дает согласие на их обработку свободно, своей волей и в своем интересе. Согласие на обработку персональных данных должно быть конкретным, информированным и сознательным. Согласие на обработку персональных данных может быть дано субъектом персональных данных или его представителем в любой позволяющей подтвердить факт его получения форме, если иное не установлено федеральным законом.

В случае смерти субъекта персональных данных согласие на обработку его персональных данных дают наследники субъекта персональных данных, если такое согласие не было дано субъектом персональных данных при его жизни (ст. 9

Закона о персональных данных).

Согласно [ст. 13 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации"](#) (Далее – ФЗ № 323-ФЗ) сведения о факте обращения гражданина за оказанием медицинской помощи, состоянии его здоровья и диагнозе, иные сведения, полученные при его медицинском обследовании и лечении, составляют врачебную тайну.

Не допускается разглашение сведений, составляющих врачебную тайну, в том числе после смерти человека, лицами, которым они стали известны при обучении, исполнении трудовых, должностных, служебных и иных обязанностей, за исключением случаев, установленных [частями 3 и 4](#) настоящей статьи (ч.2 ст. 13 ФЗ № 323-ФЗ)

С письменного согласия гражданина или его [законного представителя](#) согласно ст. 13 ФЗ №323-ФЗ допускается разглашение сведений, составляющих врачебную тайну, другим гражданам, в том числе должностным лицам, в целях медицинского обследования и лечения пациента, проведения научных исследований, их опубликования в научных изданиях, использования в учебном процессе и в иных целях.

В соответствии с ч.4 ФЗ №323-ФЗ предоставление сведений, составляющих врачебную тайну, без согласия гражданина или его законного представителя допускается:

- 1) в целях проведения медицинского обследования и лечения гражданина, который в результате своего состояния не способен выразить свою волю, с учетом положений [пункта 1 части 9 статьи 20](#) настоящего Федерального закона;
- 2) при угрозе распространения инфекционных заболеваний, массовых отравлений и поражений;
- 3) по запросу органов дознания и следствия, суда в связи с проведением расследования или судебным разбирательством, по запросу органа уголовно-исполнительной системы в связи с исполнением уголовного наказания и осуществлением контроля за поведением условно осужденного, осужденного, в отношении которого отбывание наказания отсрочено, и лица, освобожденного условно-досрочно;
- 4) в случае оказания медицинской помощи несовершеннолетнему в соответствии с [пунктом 2 части 2 статьи 20](#) настоящего Федерального закона, а также несовершеннолетнему, не достигшему возраста, установленного [частью 2 статьи 54](#) настоящего Федерального закона, для информирования одного из его родителей или иного [законного представителя](#);
- 5) в целях информирования органов внутренних дел о поступлении пациента, в отношении которого имеются достаточные основания полагать, что вред его здоровью причинен в результате противоправных действий;
- 6) в целях проведения военно-врачебной экспертизы по запросам военных комиссариатов, кадровых служб и военно-врачебных (врачебно-летных) комиссий федеральных органов исполнительной власти, в которых федеральным [законом](#) предусмотрена военная и приравненная к ней служба;

7) в целях расследования несчастного случая на производстве и профессионального заболевания;

8) при обмене информацией медицинскими организациями, в том числе размещенной в медицинских информационных системах, в целях оказания медицинской помощи с учетом требований [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА](#) Российской Федерации о персональных данных;

9) в целях осуществления учета и контроля в системе обязательного социального страхования;

10) в целях осуществления контроля качества и безопасности медицинской деятельности в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Таким образом, охраняемые законом персональные данные были получены ООО «Осирис» в нарушение норм действующего законодательства.

В соответствии со ст. 431 ГК РФ при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Если правила, содержащиеся в ч.1 ст. 431 ГК РФ не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

Согласно ст. 982 ГК РФ если лицо, в интересе которого предпринимаются действия без его поручения, одобрит эти действия, к отношениям сторон в дальнейшем применяются правила о договоре поручения или ином договоре, соответствующем характеру предпринятых действий, даже если одобрение было устным.

Договор от 01.04.2011 является безвозмездным, однако, по утверждению ИП Дружинина, ООО «Осирис» оказывает услуги по обеспечению перевозок умерших в холодильную камеру морга, за что получает информацию о родственниках умершего, а также их контакты, о чем свидетельствуют представленные в заседании Комиссии записки.

В соответствии с п.1 ст. 423 ГК РФ договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным.

Предпринимательской согласно п.1 ст.2 ГК РФ является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном [ЗАКОНОМ](#) порядке.

Ч.3 ст. 80 Федерального закона от 21.11.2011 №323-ФЗ «Об основах охраны

здоровья граждан в РФ» предусмотрено, что при оказании медицинской помощи в рамках программы государственных гарантий бесплатного оказания гражданам медицинской помощи и территориальных программ государственных гарантий бесплатного оказания гражданам медицинской помощи не подлежат оплате за счет личных средств граждан транспортировка и хранение в морге поступившего для исследования биологического материала, трупов пациентов, умерших в медицинских и иных организациях, и утилизация биологического материала.

Патологоанатомическое вскрытие трупов больных производится только при предоставлении в морг одновременно с трупом истории болезни или родов, оформленной в установленном порядке.

Получение доступа к персональным данным умерших – единственная действительная цель деятельности, являющейся предметом договора об оказании безвозмездных услуг по обеспечению перевозок умерших от 01.04.2011, она направлена на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности в виде возможности привлечения потребителей с использованием вышеназванных данных.

Под убытками, согласно ст. 15 ГК РФ, понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также недополученные доходы, которое это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было бы нарушено (упущенная выгода).

Таким образом, вышеназванные действия ООО «Осирис», направленные на незаконное получение и использование информации, составляющей охраняемую законом тайну (персональных данных) были направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности и причинили (могли причинить) убытки конкуренту – ИП Дружинину О.Е. в виде недополученных доходов, которые заявитель мог получить при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было бы нарушено (упущенная выгода).

Недобросовестная конкуренция выражается как непосредственно в действиях по необоснованному получению информации, составляющей охраняемую законом тайну, так и в создании условий, при которых она становится доступной (фактически неохраняемой).

При принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия согласно п. 5 ч. 1 ст. 49 Закона о защите конкуренции разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства, в том числе вопрос о направлении материалов в правоохранительные органы, об обращении в суд, о направлении предложений и рекомендаций в государственные органы или органы местного самоуправления. При этом Комиссия учитывает следующие обстоятельства.

Антимонопольный орган в соответствии с пп. «Г» п. 2 ч. 1 ст. 23 Закона о защите конкуренции уполномочен выдавать хозяйствующим субъектам обязательные для

исполнения предписания о прекращении недобросовестной конкуренции.

В соответствии с ч. 1 ст. 37 Закона о 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.

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 (часть 5 статьи 39 Закона о защите конкуренции).

Согласно ч. 1 ст. 2.10 КоАП РФ юридические лица несут административную ответственность за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части КоАП РФ.

За недобросовестную конкуренцию согласно ст. 14.33 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность должностных и юридических лиц.

Защиту прав и законных интересов юридического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении согласно ч. 1 и ч. 2 ст. 25.4 КоАП РФ осуществляют его законные представители. При этом законными представителями юридического лица в соответствии с настоящим Кодексом являются его руководитель, а также иное лицо, признанное в соответствии с законом или учредительными документами органом юридического лица. Полномочия законного представителя юридического лица подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение.

В соответствии с ч. 1.2. ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных [статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33](#) настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации.

Дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия (ч. 2 ст. 49 ФЗ «О защите конкуренции»).

Дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1, 14.31.2, 14.32, 14.33 КоАП РФ рассматривают судьи арбитражных судов (ч. 3 ст. 23.1 КоАП РФ).

Принимая во внимание изложенное, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения ООО «Осирис» п.5 ч.1 ст. 14 Закона о защите конкуренции, выразившегося в совершении действий, направленных на незаконное получение и использование информации, составляющей охраняемую законом тайну (персональных данных) путем заключения и исполнения договора об оказании безвозмездных услуг по обеспечению перевозок умерших от 01.04.2011

2. Выдать ООО «Осирис» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции путем принятия всех зависящих от ООО «Осирис» мер по недопущению случаев перевозок умерших из отделений ГБУ «Сухоложская ЦРБ» в морг в срок 10 дней со дня получения предписания, но не позднее 30.04.2012.