ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА

№ 24/05-АМЗ-2018

11 июня 2019 года г. Чебоксары

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела № 24/05-АМЗ-2018 о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

«...»

при присутствии на заседании Комиссии ответчика- администрации г. Чебоксары Чувашской Республики:

- «...»

при отсутствии на заседании Комиссии ответчика- Управление образования администрации г. Чебоксары Чувашской Республики,

при отсутствии на заседании Комиссии лица, располагающего сведениями относительно рассматриваемых Комиссией обстоятельств:

- ООО «Инноват»,

- АО «Банк Русский Стандарт»,

- АКБ «Чувашкредитпромбанк»,

- ООО «Сталь Банк»;

- ПАО «САРОВБИЗНЕСБАНК»,

- ПАО «Промсвязьбанк»,

- ООО «Стимул»;

при присутствии на заседании Комиссии лиц, располагающих сведениями относительно рассматриваемых Комиссией обстоятельств:

- ООО «Единая транспортная карта»:

«…»

- ПАО «Сбербанк» (Чувашское отделение № 8613):

«…»

рассмотрев материалы дела № 24/05-АМЗ-2018, возбужденное в отношении администрации г. Чебоксары Чувашской Республики, Управления образования администрации г. Чебоксары Чувашской Республики и ПАО АКБ «Авангард» по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Член Комиссии «…» сообщила, что Чувашским УФАС России проведена проверка относительно действий администрации г. Чебоксары Чувашской Республики о нарушении антимонопольного законодательства, выразившихся в действиях по ограничению конкуренции на рынке по оказанию финансовых услуг для сопровождения процедуры безналичного расчета школьников, при посещении учащихся муниципальных общеобразовательных организаций, муниципальных организаций дополнительного образования, организаций культуры и спорта, социальных учреждений и иных учреждений и организаций на территории муниципального образования города Чебоксары; проезде на общественном пассажирском транспорте города Чебоксары; питания в муниципальных общеобразовательных организациях на территории муниципального образования города Чебоксары (исполнение договора, заключенного между администрацией г. Чебоксары Чувашской Республики и ПАО АКБ «Авангард» от 22.11.2017).

В связи с наличием в действиях администрации г. Чебоксары Чувашской Республики признаков нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выраженных в бездействии администрации г. Чебоксары к ПАО АКБ «Авангард» по обязанию к исполнению принятых в рамках конкурса обязательств, а также в отсутствии

понуждения к исполнению договорных обязательств, Чувашским УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» выдало предупреждение от 26.09.2018 № 05-04/6896 о необходимости прекратить указанные действия в срок до 31 октября 2018 года, путем принятия мер по обязанию ПАО АКБ «Авангард» к исполнению принятых в рамках конкурса обязательств, либо принятию мер по расторжению договорных обязательств с ПАО АКБ «Авангард», либо иным законным методом.

Учитывая невыполнение администрацией г. Чебоксары Чувашской Республики предупреждения Управления возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства в отношении администрации г. Чебоксары Чувашской Республики по части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Определением об отложении рассмотрения настоящего дела от 31.01.2019 № 05-04/645 дело, возбужденное в отношении администрации г. Чебоксары Чувашской Республики по признакам нарушения части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» переквалифицировано на дело, возбужденное в отношении администрации г. Чебоксары Чувашской Республики, Управления образования администрации г. Чебоксары Чувашской Республики и ПАО АКБ «Авангард» по признакам нарушения пункта 4 статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Представитель ПАО АКБ «Авангард» «…» нарушения антимонопольного законодательства не признала. Поддержала ранее изложенные доводы. Сообщила следующее. В соответствии с п. 4 ст. 16 ФЗ РФ «О защите конкуренции» 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.

Исходя из предмета спора (п. 4 ст. 16 закона №135-ФЗ) обстоятельства, наличие которых должен доказать антимонопольный орган, следующие:

- факт заключения соглашения;

- соглашение не предусмотрено федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации;

- соглашение привело к таким негативным последствиям, как недопущение, ограничение, устранение конкуренции либо создало реальную угрозу их возникновения в виде ограничения доступа на товарный рынок, выхода из товарного рынка или устранения с него хозяйствующих субъектов;

- причинно-следственная связь между соглашениями (действиями) и соответствующими негативными последствиям.

Как следует из изложенного выше и ст. 16, 23 закона 135-ФЗ в настоящем случае антимонопольный орган, исследуя порядок расчетов между ПАО АКБ «АВАНГАРД» и комбинатами питания, между Банком и ООО «ЕТК», вышел за пределы своей компетенции и, фактически, исследует вопрос о порядке ведения Банком банковской деятельности, что входит в компетенцию ЦБ РФ (ст. 73 ФЗ РФ «О ЦБ РФ (Банке России)», Инструкция Банка России от 25.02.2014 N 149-И "Об организации инспекционной деятельности Центрального банка Российской Федерации (Банка России)".

При этом, факт наличия/отсутствия соглашения между Банком и администрацией (Управлением образования) г. Чебоксары комиссией не исследуется. По состоянию на сегодняшний день в материалах дела отсутствует правовая позиция УФАС Чувашии о времени, форме, условиях якобы заключенного соглашения (п. 4 ст. 16 закона №135-ФЗ).

Вместо исследования обстоятельств, подлежащих доказыванию по делу об антимонопольном нарушении, в нарушении ст. 45; 45.1 закона №135-ФЗ УФАС Чувашии организовывает внеплановую проверку ПАО АКБ «АВАНГАРД» как кредитной организации, чем подменяет ЦБ РФ.

Относительно порядка проведения расчетов с помощью ЕКУ пояснила следующее:

- физическому лицу открывается текущий счет в ПАО АКБ «АВАНГАРД» (п. 3.1 Инструкции ЦБ РФ №153-И от 30.05.2014г.). С использованием данного счета функционирует Единая карта учащегося как инструмент для оплаты питания;

- пополнение счета (внесение денежных средств, перевод) производится на основании Положения ЦБ РФ от 19.06.12г. №383-П «Положение о правилах осуществления перевода денежных средств»;

- совершение операции по оплате питания возможно:

а) с использованием ЕКУ - карта прикладывается к считывателю (Положение ЦБ РФ от 24.12.2004г. №266-П «Положение об эмиссии платежных карт и об операциях, совершаемых с их использованием»);

б) с использованием электронного журнала.

Списание денежных средств со счета производится в соответствии с Положением ЦБ РФ от 19.06.12г. №383-П «Положение о правилах

осуществления перевода денежных средств»;

- перечисление денежных средств в пользу комбината питания производится в соответствии с Положением ЦБ РФ от 19.06.12г. №383-П «Положение о правилах осуществления перевода денежных средств».

По услуге эквайринга при реализации проекта «Единая карта учащегося» пояснила, *что н*а территории Российской Федерации кредитные организации (далее - кредитные организации - эквайреры) осуществляют расчеты с организациями торговли (услуг) по операциям, совершаемым с использованием платежных карт, и (или) выдают наличные денежные средства держателям платежных карт, не являющимся клиентами указанных кредитных организаций (далее - эквайринг) "Положение об эмиссии платежных карт и об операциях, совершаемых с их использованием" (утв. Банком России 24.12.2004 N 266-П).

При проведении банковских операций различают, в том числе, понятия «торговый» эквайринг и «интернет - эквайринг».

Торговый эквайринг	**Интернет - эквайринг**
2. Для совершения операции необходима пластиковая карта и специальный терминал. 3. Операция может подтверждаться вводом pin-кода, подписью чека и т.д.	• Расчеты производятся в интернете без физического предоставления пластиковой карточки с использованием виртуального терминала. • Операция может подтверждаться вводом данных карты, получении смс с кодом от банка и др.

Комиссия за совершение операций при оказании услуг эквайринга взимается банком, который предоставляет терминалы (виртуальные терминалы) для оплаты товаров, работ, услуг и, как следствие, переводит денежные средства покупателя на расчетный счет продавца.

В настоящем случае, при оплате питания, Банк, после получения информации с установленного в школе оборудования о совершенной операции (с использованием ЕКУ либо с помощью электронного журнала) списывает денежные средства с банковского счета, к которому относится ЕКУ, и переводит их на расчетные счета комбинатов питания.

Таким образом, считает, что все банковские операции совершаются ПАО АКБ «АВАНГАРД» в соответствии с действующим банковским законодательством и конкурсной документацией по конкурсу о выборе уполномоченного оператора ЕКУ.

Представитель ПАО «Сбербанк» «…» сообщил, что степень такой заинтересованности и возможность участия Банка в указанном проекте зависят от его конкретных условий проекта, в том числе технических и финансовых.

Отметил, что возможность реализации уполномоченным оператором проекта «Единая карта учащегося» зависит от действий третьих лиц: родителей школьников, комбинатов школьного питания, транспортных компаний и иных лиц, с которыми необходимо заключить договоры для реализации проекта. Данный вывод содержится также в письме Управления образования Администрации города Чебоксары от 26.09.2018 №4127, имеющемся в материалах дела № 24/05-АМЗ-2018.

Заключение уполномоченным оператором договоров с третьими лицами, в том числе на выгодных именно для уполномоченного оператора условиях, может быть обусловлено рыночной властью оператора при предоставлении предусмотренных проектом услуг. Так. оператор имеет возможность связать предоставление у слуг в рамках проекта с обязательным приобретением иных услуг оператора, непредусмотренных проектом, например, открытие банковского счета.

Однако, согласно ч. 1 ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена указанным кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Кроме того, в соответствии с ч. 1 ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Руководствуясь статьями 45 и 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 24/05-АМЗ-2018 отложить.

2. Назначить дело № 24/05-АМЗ-2018 к рассмотрению **на 12 июля 2019 года в 09 часов 00 минут** (адрес: г. Чебоксары, Московский проспект, д.2).

3. АО АКБ «АВАНГАРД», в срок, *не позднее 01 июля 2019 года*, предоставить пояснения относительно доводов ПАО «Сбербанк», а также заверенные копии договоров (дополнительных соглашений) на банковское обслуживание, заключенные с ООО «ЕТК» (порядок расчетов).

Явка ответчика по делу или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Примечания:

1. Согласно статье 43 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства с момента возбуждения дела имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки.

С материалами дела можно ознакомиться в Управлении Федеральной антимонопольной службе по Чувашской Республике - Чувашии, контактный телефон 58-42-08, 58-68-18.

2. В соответствии с частью 2 статьи 42 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» лица, 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.

3. В соответствии с частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, непредставление в антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно представление в антимонопольный орган заведомо недостоверных сведений (информации) – влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей.

Председатель Комиссии «...»

Члены Комиссии
«...»