



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ
АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ**

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

Р Е Ш Е Н И Е

Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области

по делу №02-08-94-2017

Резолютивная часть решения оглашена 19 июня 2018 года

Решение в полном объеме изготовлено 02 июля 2018 года
Курск

г.

Комиссия Курского УФАС России по рассмотрению дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

руководителя Курского УФАС России, председатель Комиссии,

Члены Комиссии:

начальник отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы Курского УФАС России,

ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти, антимонопольного контроля и рекламы Курского УФАС России,

рассмотрев дело №02-08-94-2017 по признакам нарушения ч. 4 ст. 11 Федерального Закона «О защите конкуренции» со стороны Государственного унитарного предприятия Курской области «Информационный центр «Регион-Курск» и Общества с ограниченной ответственностью «Московские лаборатории экономики и технологии знаний», в присутствии директора ГУПКО «ИЦ Регион-Курск», представителя Комитета образования и науки Курской области (по доверенности), в отсутствие представителей ООО ЦИТ «Аверс», ООО «Московские лаборатории экономики и технологии знаний», надлежащим образом уведомленных о месте и времени рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

04.09.2017 года в Курское УФАС России поступило заявление ООО Центр

информационных технологий «Аверс» на действия Комитета образования и науки Курской области при заключении государственного контракта № ТС-2/2017 на оказание услуг по обеспечению функционирования и технической поддержке региональной информационной системы в сфере образования от 07.08.2017г. с Государственным унитарным предприятием Курской области «Информационный Центр «Регион-Курск» (далее ГУПКО «ИЦ«Регион-Курск») как с единственным поставщиком (закупка №01442000001917000011), и действия ГУП КО «ИЦ«Регион-Курск» по заключению договоров с обществом с ограниченной ответственностью «Московские лаборатории экономики и технологии знаний» (далее ООО «КТЕ Лэбс») без проведения конкурентных процедур.

В результате рассмотрения данного заявления и представленных в Курское УФАС России документов, Курским УФАС России были установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства в действиях ГУП КО «ИЦ«Регион-Курск» и ООО «КТЕ Лэбс», в связи с чем возбуждено производство по делу №02-08-94-2017.

На основании имеющихся в деле доказательств, в том числе документов, представленных в рамках рассмотрения настоящего дела участвующими в деле лицами, Курским УФАС России установлено следующее.

В соответствии с требованиями ФЗ «Об образовании» на основании Постановления Губернатора Курской области от 03.12.2013 г. №537-пг «О создании региональной информационной системы в сфере образования» в Курской области была создана Региональная информационная система в сфере образования (РИССО) и введена в эксплуатацию 01.01.2014 г.

На момент ввода в эксплуатацию в состав РИССО входил 1 модуль - «Зачисление в дошкольное образовательное учреждение» на основе программного продукта «Аверс: Web- комплектование», разработанного ООО ЦИТ «Аверс» во исполнение государственного контракта №800/12-ДОУ-К от 13.12.2013г., заключенного с оператором РИССО – ОБУ «Информационно-Аналитический центр» Курской области. В сентября 2014 года, за счет расширения функционала существовавшего модуля, был внедрен модуль «Аверс: Контингент ДОО». По результатам исполнения контракта №800/12-ДОУ-К от 13.12.2013г. ООО ЦИТ «Аверс» передало заказчику (ОБУ «Информационно-аналитический центр Курской области») программное обеспечение и неисключительные права на него.

Согласно Концепции создания единой федеральной межведомственной системы учета контингента обучающихся, утвержденной распоряжением Правительства РФ от 25.10.2014г. №2125-р, Концепция предполагает ведение системы учета контингента обучающихся по основным образовательным программам и дополнительным общеобразовательным программам на федеральном и региональном уровнях (федеральный и региональный сегменты единой межведомственной системы учета контингента обучающихся), что потребовало доработки и модернизации действовавшей в Курской области РИССО.

В этой связи в 2016 году Комитетом образования и науки Курской области был проведен аукцион №0144200002416000375 на оказание услуг по внедрению регионального сегмента единой федеральной межведомственной системы учета контингента обучающихся по основным образовательным программам и дополнительным программам в Курской области (далее региональный сегмент АИС «Контингент»). Начальная максимальная цена контракта данного аукциона составляла 3 500 000 руб. На участие в аукционе №0144200002416000375 было подано 8 заявок. По итогам торгов, победителем было признано ООО «КТЕ Лэбс», предложившее наибольшую цену 62 500 руб. за право заключения контракта, в соответствии с. ч 11 ст.

69 Федерального закона №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

24.05.2016 г. между Комитетом образования и науки Курской области и ООО «КТЕ Лэбс» был заключен государственный контракт № Ф.2016.90162, в соответствии с которым в течение 2-х месяцев с даты заключения контракта исполнитель обязуется выполнить работы и услуги, предусмотренные техническим заданием. Кроме того, условиями контракта предусмотрено техническое обслуживание внедренного программного обеспечения в течении 1 года с даты подписания акта приемки выполненных работ. При этом, при проведении аукциона №0144200002416000375 цена контракта была снижена до нуля и победителем – ООО «КТЕ Лэбс» была предложена цена за право заключить контракт с заказчиком и выполнить предусмотренные контрактом работы. По итогам торгов ООО «КТЕ Лэбс» во исполнение государственного контракта перечислило заказчику 62 500 руб. за то, что ему была предоставлена возможность безвозмездно разработать и внедрить указанную систему на территории Курской области. В то же время, согласно данных разработчика ООО «КТЕ Лэбс» (письмо исх. №07/04-18 от 05.04.2018 г.), представленных в Курское УФАС России в ходе рассмотрения дела, фактические затраты на исполнение контракта составили по перечню 4182855,66 руб., т.е. исполнение указанного контракта для хозяйствующего субъекта, целью деятельности которого в соответствии со ст. 50 Гражданского кодекса РФ является получение прибыли, явилось убыточным.

В соответствии с требованиями к оказанию услуг по внедрению регионального сегмента АИС «Контингент» по результатам исполнения контракта № Ф.2016.90162 от 24.05.2016 г. ООО «КТЕ Лэбс» должно было обеспечить ввод внедренного программного обеспечения в промышленную эксплуатацию в 33 муниципальных органах, осуществляющих управление в сфере образования. Также условиями контракта (п/п 6 п.2.5 Технического задания к контракту) предусмотрена обязанность исполнителя передать заказчику неисключительные права на разработанное и внедренное им программное обеспечение, что впоследствии позволило бы Комитету самостоятельно обслуживать систему или привлекать специализированные организации на основе торгов.

Акты приемки работ и услуг по контракту были подписаны со стороны заказчика 29.07.2016г. несмотря на то, что региональный сегмент АИС «Контингент» не был введен в промышленную эксплуатацию (до настоящего времени находится в опытной эксплуатации) и неисключительные права на программное обеспечение заказчику переданы не были. Таким образом, условия контракта не были исполнены надлежащим образом.

ООО «КТЕ Лэбс» в письменных пояснениях (№06/04-18 от 05.12.18.) указывает, что права на внедренное программное обеспечение были переданы Комитету посредством подписания акта приема выполненных работ.

В соответствии со ст. 1233 ГК РФ, правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности (в т.ч. программное обеспечение) любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении

исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результатов интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Согласно ст. 1235 Гражданского кодекса РФ права на объекты интеллектуальной собственности передаются по лицензионному договору, заключаемому между автором-правообладателем (в данном случае - разработчиком программного обеспечения) и получателем прав в установленных договором пределах. Лицензионный договор между ООО «КТЕ Лэбс» и Комитетом образования и науки Курской области по итогам исполнения государственного контракта №Ф.2016.90162 не заключался. В то же время, ни Государственным контрактом №Ф.2016.90162, ни положениями гражданского законодательства Российской Федерации передача неисключительных прав на внедренное программное обеспечение посредством подписания акта приемки выполненных работ не предусмотрена.

Таким образом, материалами дела факт передачи неисключительных прав на внедренное программное обеспечение по государственному контракту №Ф.2016.90162 ООО «КТЕ Лэбс» заказчику – Комитету образования и науки Курской области не подтверждается.

В то же время, 18 апреля 2017 года между ООО «КТЕ Лэбс» и ГУП КО «ИЦ «Регион-Курск» был заключен сублицензионный договор в отношении соответствующего программного обеспечения, являющегося предметом государственного контракта №Ф.2016.90162 от 24.05.2016 г., а также соглашение о партнерстве.

В соответствии с Сублицензионным договором от 18.04.2017 года ООО «КТЕ Лэбс» передает ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск» в том числе право хранить, устанавливать (инсталлировать), использовать (дорабатывать) определенное количество экземпляров продукта.

Партнерское соглашение от 18.04.2017 г., заключенное между ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск» и ООО «КТЕ Лэбс», согласно текста данного документа, имеет своей целью юридическое закрепление взаимоотношений договаривающихся сторон на предмет развития партнерских связей договаривающихся сторон при реализации проекта по обеспечению функционирования и технической поддержке РИССО, включая доработку ее составляющих модулей, обновление эксплуатационной документации, техническую, консультационную поддержку администраторов и пользователей программного обеспечения, а также с целью содействия друг другу, укрепления взаимовыгодных отношений и повышения уровня оказываемых услуг.

На момент заключения указанных соглашений ООО «КТЕ Лэбс» и ГУП КО «ИЦ «Регион-Курск» не находились в договорных отношениях, предусматривающих необходимость предоставления последнему определенных прав на региональный сегмент АИС «Контингент». Оператором РИССО в соответствии с Постановлением Губернатора Курской области от 26.11.2014 г. №521-пг «Об утверждении Порядка создания и ведения региональной информационной системы в сфере образования» является ОКУ «Информационно-аналитический центр» Курской области. Фактических обстоятельств, обусловивших необходимость заключения сублицензионного договора и партнерского соглашения сторонами в материалы дела не представлено. 07.08.2017г. между Комитетом образования и науки Курской области и ГУП КО «ИЦ Регион-Курск» заключен государственный контракт №ТС-2/2017 на оказание услуг по обеспечению функционирования и технической поддержке региональной информационной системы в сфере образования (закупка № 0144200001917000011) на сумму 6 880 000 руб. без проведения торгов как с единственным поставщиком, срок действия контракта установлен с 05 июня 2017 года до 31 декабря 2017 года.

Данный контракт был заключен со ссылкой на п.6 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...», в соответствии с которым закупка у единственного поставщика может

осуществляться заказчиком в случае, если работы или услуги, являющиеся предметом контракта, могут выполняться *только* органом исполнительной власти в соответствии с его полномочиями либо подведомственным ему государственным учреждением, государственным унитарным предприятием, соответствующие полномочия которых устанавливаются федеральными законами, *законами субъектов РФ*.

Законом Курской области от 25.09.2014г. №65-ЗКО (в ред. от 23.08.2016г.) «Об установлении полномочий государственного унитарного предприятия Курской области «Информационный центр «Регион-Курск» по выполнению работ и оказанию услуг по обслуживанию информационных ресурсов Курской области» определено: «в соответствии с п.6 ч.1 ст.93 ФЗ «О контрактной системе...» №44-ФЗ в целях осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) установить полномочия ГУП КО «Информационный центр «Регион-Курск», подведомственного органу исполнительной власти Курской области в сфере региональной информатизации и обеспечения защиты информации, в качестве единственного подрядчика (исполнителя) работ (услуг) по выполнению работ по обеспечению функционирования региональных информационных систем органов исполнительной власти Курской области и подведомственных им учреждений и предприятий.

Согласно положениям указанного государственного контракта, услуга по обеспечению функционирования РИССО включает в себя:

1. Доработку ГИС «Контингент ОО» для возможности интеграции с федеральным сегментом в соответствии с «Методическими рекомендациями по подключению и техническому взаимодействию регионального и федерального сегмента Межведомственной системы Версия 2.0.5»
2. Доработку подсистемы ГИС «Зачисление в образовательное учреждение» в рамках реализации механизмов передачи информации об реализуемых программах образования на ЕПГУ.
3. Доработку ГИС «Контингент ОО» в рамках создания «генератора отчетов» позволяющего получать статистические данные по заданному набору параметров, сохранять данный набор параметров для последующего использования. Возможность настройки автоматического формирования отчетов с заданным интервалом.
4. Доработку модуля «Электронный журнал» в рамках создания модуля «Портфолио», модернизации модулей ведения электронного дневника, внутришкольного учета.

Услуга по технической поддержке РИССО включает в себя:

1. Обеспечение работоспособности в соответствии с техническими требованиями;
2. Выполнение необходимых настроек регионального сегмента в процессе эксплуатации и размещение выходящих релизов ПО;
3. Доработку АИС «Контингент ОО», АИС «Комплектование ДОО» в случае изменения УФТТ, требований ФОИВ, технического регламента выгрузки в региональный сегмент в сроки, указанные в нормативных документах;
4. Обновление эксплуатационной документации с учетом дополнений и изменений функционала ПО;
5. Техническую, консультационную, методологическую поддержку администраторов и

пользователей РИССО.

Дальнейшие взаимосвязанные последовательные действия участвующих в реализации данного контракта лиц (ГУПКО «ИЦ Регион-Курск» и ООО «КТЕ Лэбс») свидетельствуют о наличии заранее достигнутой договоренности, имеющей своей целью монополизацию ООО «КТЕ Лэбс» работ и услуг, связанных с обеспечением функционирования РИССО на территории Курской области, исключение с данного сегмента рынка иных хозяйствующих субъектов и уход от процедур конкурентного определения исполнителя услуг в обход установленного действующим законодательством порядка.

ГУП КО «ИЦ Регион-Курск» является государственным предприятием, т.е. хозяйствующим субъектом, обязанным при осуществлении закупок руководствоваться требованиями ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» №223-ФЗ. Данный Федеральный закон накладывает на заказчиков ограничения в осуществлении закупок у единственного поставщика, обусловленные спецификой деятельности заказчика, а также необходимостью соблюдения Положения о закупке, утверждаемого каждым заказчиком в силу требований данного закона.

Материалами дела установлено, что 18.08.2017 г. ГУПКО «ИЦ«Регион-Курск» заключило с ООО «КТЕ Лэбс» 3 договора как с единственным поставщиком без проведения конкурентных процедур. Данными договорами ООО «КТЕ Лэбс» переданы функции по выполнению практически всех работ и услуг (более 90%), предусмотренных государственным контрактом №ТС-2/2017 от 07.08.2017 г.

Так, Договором №КМ/17 (Закупка № 31705433855), заключенным между ГУПКО «ИЦ«Регион-Курск» и ООО «КТЕ Лэбс» на оказание услуг по обеспечению функционирования и модернизации региональной информационной системы в сфере образования (РИССО) (модули АИС «Контингент ОО», АИС «Комплектование ДОО», АИС «Запись в школу», АИС «Профессиональное образование», АИС «Дополнительное образование», АИС «Электронный журнал» на сумму 2394321 рублей, для обеспечения функционирования и модернизации РИССО необходимо организовать:

1. Доработку АИС «Контингент ОО» для возможности интеграции с федеральным сегментом в соответствии с «Методическими рекомендациями по подключению и техническому взаимодействию регионального и федерального сегмента Межведомственной системы Версия 2.0.5».
2. Доработку АИС «Комплектование ДОО».
3. Доработку АИС «Контингент ОО» в рамках создания «генератора отчетов» позволяющего получать статистические данные по заданному набору параметров, сохранять данный набор параметров для последующего использования. Возможность настройки автоматического формирования отчетов с заданным интервалом.
4. Доработку подсистемы АИС «Зачисление в образовательное учреждение» в рамках реализации механизмов передачи информации об реализуемых программах образования на ЕПГУ.
5. Доработку подсистемы «Электронный журнал» в рамках создания модуля «Портфолио», модернизации модулей ведения электронного дневника, внутришкольного учета.
6. Доработку подсистемы АИС «Дополнительное образование».
7. Доработку подсистемы АИС «Профессиональное образование».

В соответствии с договором № КТ1/17 (Закупка № 31705433675) на оказание услуг по

технической поддержке региональной информационной системы в сфере образования (РИССО) (модули АИС «Контингент ОО», АИС «Комплектование ДОО», АИС «Запись в школу») ООО «КТЕ Лэбс» должно оказать услуги по технической поддержке региональной информационной системы в сфере образования (РИССО) (модули АИС «Контингент ОО», АИС «Комплектование ДОО», АИС «Запись в школу») на сумму 1968000 руб., в рамках в рамках указанного договора предусмотрено осуществление поддержки следующих модулей: «Контингент»; «Комплектование ДОУ»; «Запись в школу».

При этом указано, что услуга по технической поддержке РИССО включает в себя:

1. Обеспечение работоспособности в соответствии с техническими требованиями;

Выполнение необходимых настроек регионального сегмента в процессе эксплуатации и размещение выходящих релизов ПО;

2. Доработку АИС «Контингент ОО», АИС «Комплектование ДОО», АИС «Запись в школу» в случае изменения УФТТ, требований ФОИВ, технического регламента выгрузки в региональный сегмент в сроки, указанные в нормативных документах;

3. Обновление эксплуатационной документации с учетом дополнений и изменений функционала ПО;

4. Техническую, консультационную, методологическую поддержку администраторов и пользователей РИССО.

Договор № КТ2/17 (Закупка № 31705433782) на оказание услуг по технической поддержке региональной информационной системы в сфере образования (РИССО) (модули АИС «Профессиональное образование», АИС «Дополнительное образование», АИС «Электронный журнал») на сумму 1942679 руб., предусматривает осуществление поддержки следующих модулей: - «Профессиональное образование»; - «Дополнительное образование»; - «Электронный журнал».

При этом, услуга по технической поддержке РИССО включает в себя:

1. Обеспечение работоспособности в соответствии с техническими требованиями;
2. Выполнение необходимых настроек регионального сегмента в процессе эксплуатации и размещение выходящих релизов ПО;
3. Доработку АИС «Профессиональное образование», АИС «Дополнительное образование», АИС «Электронный журнал» в случае изменения УФТТ, требований ФОИВ, технического регламента выгрузки в региональный сегмент в сроки, указанные в нормативных документах;
4. Обновление эксплуатационной документации с учетом дополнений и изменений функционала ПО;
5. Техническую, консультационную, методологическую поддержку администраторов и пользователей РИССО.

Таким образом, ГУП КО «ИЦ Регион-Курск», определенное Законом Курской области в качестве единственного поставщика услуг, являющихся предметом контракта №ТС/2-2017 от 07.08.2017г., фактически предусмотренные данным контрактом работы и услуги

по доработке имеющихся программных модулей РИССО и технической поддержке самостоятельно не осуществляло, а заключило с ООО «КТЕ Лэбс» 3 субподрядных договора: на оказание услуг по обеспечению функционирования и модернизации региональной информационной системы в сфере образования на сумму 2 394 321 руб. (закупка №31705433855), на услуги по технической поддержке региональной информационной системы в сфере образования (три модуля) на сумму 1 968 000 руб. (закупка №31705433675), на услуги по технической поддержке региональной информационной системы в сфере образования (другие 3 модуля) на сумму 1 942 679 руб. (закупка №31705433782). Таким образом, по договорам с ООО «КТЕ Лэбс» исполнителем государственного контракта, являющимся «единственным поставщиком» для выполнения соответствующих услуг, было передано оказание услуг на сумму 6 305 000 руб., еще 575 000 руб. в общей цене государственного контракта являются доходом ГУП КО «ИЦ «Регион-Курск». Согласно письменных пояснений ГУП КО «ИЦ «Регион-Курск» (письмо №135 от 17.05.2018 г.) объем работ, предусмотренных государственным контрактом №ТС-2/2017 от 17.08.2017 года и выполненных Предприятием самостоятельно в стоимостном выражении составляет 231 000 рублей.

При этом, срок действия указанных договоров установлен с 05 июня по 31 декабря 2017 года, то есть договоры распространяют свое действие на отношения сторон, возникшие до их заключения (в период, когда у ГУП КО «ИЦ «Регион-Курск» и ООО «КТЕ Лэбс» отсутствовали основания для осуществления каких-либо действий по доработке и техническому обслуживанию РИССО ввиду отсутствия потребности в них у государственного заказчика – Комитета образования и науки Курской области, выраженной путем реализации соответствующего государственного заказа).

Как следует из письменных пояснений ответчиков, фактически работы по оказанию услуг, предусмотренных контрактом №ТС-2/2017 от 07.08.2017 г. и договорами №КМ/17, №КТ1/17, №КТ2/17 ООО «КТЕ Лэбс» начало осуществлять с 05 июня 2017 года.

Таким образом, до даты официального подписания договоров во исполнение контракта №ТС-2/2017 от 07.08.2017 г. и более того, до даты заключения государственного контракта между ГУП КО «ИЦ «Регион-Курск» и государственным заказчиком, конклюдентными действиями стороны ГУП КО «ИЦ «Регион-Курск» (как «единственный поставщик» соответствующих услуг) и ООО «КТЕ Лэбс» приступили к оказанию услуг по модернизации и обеспечению функционирования РИССО минуя предусмотренные законодательством конкурентные процедуры.

ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск» при проведении закупок товаров, работ или услуг руководствуется Положением о закупках. Согласно п. 12.2.1 Положения о закупках ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск», прямая закупка у единственного поставщика возможна, когда стоимость работ, товаров и услуг, закупаемых Заказчиком не превышает сумму 3 000 000 рублей. В то же время, общая сумма договоров, заключенных между ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск» и ООО «КТЕ Лэбс» в целях исполнения государственного контракта №ТС-2/2017 от 07.08.2017 г., составляет 6305000 руб. Учитывая, что все вышеуказанные договоры заключены в рамках реализации единого государственного контракта и предполагают выполнение однородных услуг по доработке и технической поддержке региональной информационной системы в сфере образования, заключение между заказчиком ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск» и исполнителем ООО «КТЕ Лэбс» трех договоров стоимостью менее трех миллионов каждый без торгов, при том, что совокупная стоимость включенных в них услуг составляет 6305000 руб. и требует проведения торгов на право заключения договора в соответствии с ФЗ № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и Положением о закупках ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск», действия сторон по заключению данных договоров указывают на наличие соглашения, направленного на уклонение от проведения конкурентной

закупки соответствующих услуг и устранение конкуренции со стороны потенциальных исполнителей.

Довод ответчиков о заключении договоров с ООО «КТЕ Лэбс» в том числе на основании п. 12.2.6 Положения о закупках, то есть заключения контракта с лицом, которому принадлежат исключительные права в отношении закупаемых товаров, работ, услуг, опровергается фактическими обстоятельствами. Так, заключение договора на основании указанного пункта Положения о закупках может быть осуществлено с правообладателем без проведения конкурентных процедур вне зависимости от суммы контракта, в связи с чем искусственное дробление услуг по модернизации и технической поддержке РИССО предусмотренных контракта №ТС-2/2017 от 07.08.2017 г. сторонами при применении данного пункта Положения о закупках не требуется.

Наличие у ООО «КТЕ Лэбс» исключительных прав на модернизируемое программное обеспечение обуславливает, по мнению ГУП КО «ИЦ Регион-Курск», непроведение торгов по выбору исполнителя услуг в соответствии с требованиями ФЗ-223.

В то же время, именно непередача ООО «КТЕ Лэбс» по результатам исполнения контракта №Ф.2016.90162 от 24.05.2016г. прав на разработанное им программное обеспечение заказчику - Комитету образования и науки Курской области и заключение сублицензионного договора на данное программное обеспечение не с государственным заказчиком, а с ГУП КО «ИЦ Регион-Курск» привели к созданию ситуации, позволяющей ему как владельцу исключительных прав монополизировать сферу функционирования РИССО Курской области.

Так, в письме (исх. № 06/05-18 от 17.04.2018 г.) ООО «КТЕ Лэбс» указало, что поскольку условия Государственного контракта № Ф.2016.90162 от 24.05.2016г. *не предполагали передачу государственному заказчику права на модификацию передаваемого программного обеспечения, Общество имело основания предполагать заинтересованность заказчика в заключении сделок в будущем при необходимости развития информационной системы, в том числе на условиях закупки у единственного поставщика в случаях, предусмотренных законом.*

Письмо ООО «КТЕ Лэбс», направленное 09 августа 2017 г. в адрес ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск» о невозможности Предприятиям выполнить условия государственного контракта №ТС-2/2017, поскольку права на РИССО принадлежат ООО «КТЕ Лэбс», носит формальный характер, и не является разъяснением о правовом статусе программ для ЭВМ, как указывает Общество в письме №06/05-18 от 17 мая 2018 года, поскольку на момент направления письма Общество уже выполняло техническое обслуживание и модернизацию РИССО в течение 2-х месяцев и соответственно, распределение объема оказываемых услуг между ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск» и ООО «КТЕ Лэбс» было произведено.

17.08.2017 г. ООО «КТЕ Лэбс» также были направлены в адрес ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск» коммерческие предложения о заключении договоров на оказание услуг по обеспечению функционирования и модернизации РИССО, предусматривающие получение Обществом прибыли в размере 5% от стоимости услуг, что свидетельствует о направленности деятельности Общества как коммерческой организации на получение прибыли как финансового результата от оказания такого рода услуг. Таким образом, заключение заведомо убыточного государственного контракта с Комитетом образования и науки Курской области в 2016 году, фактические затраты на исполнение которого составили более 4 млн рублей, не являются обычной практикой для данного

хозяйствующего субъекта.

Действия ООО КТЕ Лэбс и ГУП КО «ИЦ «Регион-Курск», выразившиеся в заключении ООО «КТЕ Лэбс» заведомо убыточного государственного контракта на внедрение РИССО в 2016 году, передаче государственному заказчику Комитету образования и науки Курской области вопреки требованиям государственного контракта неисключительных прав на внедряемое программное обеспечение, заключении партнерского соглашения и сублицензионного договора с ГУП КО «ИЦ «Регион-Курск» в апреле 2017 года, передаче ГУП КО «ИЦ «Регион-Курск» 93 % объема работ по государственному контракту №ТС2/2017 ООО» КТЕ Лэбс» как субисполнителю без проведения конкурентных процедур на условиях, позволяющих ООО «КТЕ Лэбс» компенсировать издержки, связанные с безвозмездным исполнением государственного контракта 2016 года, свидетельствует о наличии заранее достигнутой договоренности сторон о реализации данной схемы, направленной на получение доступа ООО «КТЕ Лэбс» к государственному заказу, связанному с модернизацией, технической поддержкой и обслуживанием РИССО в условиях гарантированного отсутствия потенциальных конкурентов, по цене, фактически определяемой самим поставщиком.

В то же время, согласно материалов дела, при проведении аукциона на оказание услуг по разработке и внедрению программного обеспечения РИССО в 2016 году на участие в данных торгах было подано 8 заявок, из чего следует, что круг потенциальных разработчиков подобных программ не ограничен только ООО «КТЕ Лэбс», и именно вышеуказанные взаимосвязанные действия ООО «КТЕ Лэбс» и ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск» позволили данному конкретному разработчику получить исключительный доступ к дальнейшему техническому сопровождению функционирования РИССО в Курской области, устранив иных возможных конкурентов.

В соответствии с ч. 4 ст. 11 ФЗ «О защите конкуренции», запрещаются соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

В соответствии с ч. 9 ст. 11 ФЗ "О защите конкуренции" требования настоящей статьи не распространяются на соглашения о предоставлении и (или) отчуждении права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг. Ходатайством от 16.02.2018 г. №21 ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск», основываясь на данной норме закона, просило прекратить рассмотрение дела.

Из буквального толкования ч. 9 ст. 11 Закона "О защите конкуренции" следует, что требования ст. 11 Закона "О защите конкуренции" не распространяются исключительно на соглашения (т.е. договоренности) о предоставлении и (или) об отчуждении прав интеллектуальной собственности.

В то же время, предметом рассматриваемого дела являются обстоятельства антиконкурентного соглашения между ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск» и ООО «КТЕ Лэбс», целью которого является получение доступа к государственному заказу на оказание услуг по модернизации, технической поддержке и обслуживанию РИССО Курской области, и выразившиеся в совершении сторонами вышеуказанных взаимосвязанных последовательных действий, не ограниченных заключением договора о передаче неисключительных прав на программное обеспечение и направленных не на регулирование правоотношений в сфере интеллектуальной собственности, а на уклонение от конкурентных процедур определения исполнителя услуг для нужд Курской

области. В этой связи, исключение, предусмотренное ч. 9 ст. 11 Закона "О защите конкуренции", на рассматриваемые обстоятельства антиконкурентного соглашения между ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск» и ООО «КТЕ Лэбс» не распространяется.

Согласно ч. 2 ст. 12 ФЗ «О защите конкуренции», допускаются "вертикальные" соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений между финансовыми организациями), доля каждого из которых на товарном рынке товара, являющегося предметом "вертикального" соглашения, не превышает двадцать процентов.

Проведенным Курским УФАС России в соответствии с п. а п. 1.1 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке (утв. приказом АФС России от 24.08.2010г. №220) анализом состояния конкуренции на товарном рынке оказания услуг по обеспечению функционирования и технической поддержке региональной информационной системы в сфере образования установлено, что в 2017 году доля ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск» на соответствующем товарном рынке составляла 100%.

При таких обстоятельствах, к действиям Ответчиков применимы требования и запреты, установленные частью 4 статьи 11 ФЗ «О защите конкуренции».

Наличие антиконкурентного соглашения между ГУПКО «ИЦ «Регион-Курск» и ООО «КТЕ Лэбс» подтверждается фактом совершения ими вышеуказанных действий, направленных на создание ООО «КТЕ Лэбс» доступа к исполнению заказов, связанных с технической поддержкой и модернизацией РИССО для государственных нужд Курской области на неконкурентной основе, устранение возможности иных потенциальных исполнителей данного рода услуг претендовать на заключение договоров и контрактов по технической поддержке и модернизации РИССО Курской области. При этом, как следует из пояснений оператора РИССО Курской области - ОКУ «Информационно - аналитический центр» Курской области в ходе рассмотрения дела, РИССО является системой, постоянно нуждающейся в технической поддержке в целях ее надлежащего функционирования, а также в регулярной доработке в целях приведения в соответствие с изменяющимися требованиями нормативных актов и условиями осуществления деятельности образовательных организаций. Таким образом, что при реализации рассматриваемого антиконкурентного соглашения стороны исходили из долгосрочной перспективы получения доступа к освоению бюджетных средств, направляемых на соответствующие цели, без проведения конкурентных процедур определения исполнителя услуг.

Совершение ООО КТЕ Лэбс и ГУП КО «ИЦ «Регион-Курск» рассматриваемых последовательных и взаимосвязанных действий (заключение ООО «КТЕ Лэбс» заведомо убыточного государственного контракта на внедрение РИССО в 2016 году, непередача государственному заказчику Комитету образования и науки Курской области вопреки требованиям государственного контракта неисключительных прав на внедряемое программное обеспечение, заключение партнерского соглашения и сублицензионного договора с ГУП КО «ИЦ «Регион-Курск» в апреле 2017 года, передача ГУП КО «ИЦ «Регион-Курск» 93 % объема работ по государственному контракту №ТС2/2017 ООО «КТЕ Лэбс» как субисполнителю без проведения конкурентных процедур на условиях, позволяющих ООО «КТЕ Лэбс» компенсировать издержки, связанные с безвозмездным исполнением государственного контракта 2016 года) свидетельствует о наличии заранее достигнутой договоренности сторон о реализации данной схемы, направленной на получение доступа ООО «КТЕ Лэбс» к государственному заказу, связанному с модернизацией, технической поддержкой и обслуживанием РИССО в условиях гарантированного отсутствия потенциальных конкурентов, по цене,

фактически определяемой самим поставщиком.

Таким образом, действия ГУП КО ИЦ Регион-Курск и ООО КТЕ Лэбс, выразившиеся в реализации антиконкурентного соглашения, направленного на получение доступа ООО «КТЕ Лэбс» в 2017 году к государственному заказу, связанному с модернизацией, технической поддержкой и обслуживанием региональной информационной системы в сфере образования Курской области в условиях гарантированного отсутствия потенциальных конкурентов, что привело к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по обеспечению функционирования и технической поддержке региональной информационной системы в сфере образования, квалифицируются Комиссией Курского УФАС России как нарушение ч.4 ст.11 ФЗ «О защите конкуренции».

РЕШИЛА:

1. Признать Государственное унитарное предприятие Курской области «Информационный центр «Регион-Курск» (305002, г. Курск, ул. М. Горького, д. 65 А-3, оф. 7, ИНН 4632105502) и Общество с ограниченной ответственностью «Московские лаборатории экономики и технологии знаний» (121099, г. Москва, Новинский бульвар, дом 7, пом. I, комн. I, ИНН 7725553301), нарушившими ч. 4 ст. 11 Федерального Закона «О защите конкуренции» путем реализации антиконкурентного соглашения, направленного на получение доступа ООО «КТЕ Лэбс» в 2017 году к государственному заказу, связанному с модернизацией, технической поддержкой и обслуживанием Региональной информационной системы в сфере образования Курской области в условиях гарантированного отсутствия потенциальных конкурентов, что привело к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по обеспечению функционирования и технической поддержке региональной информационной системы в сфере образования.

2. В связи с фактическим исполнением договоров №КМ/17, №КТ1/17, №КТ2/17 от 18.08.2017г., предписание Государственному унитарному предприятию Курской области «Информационный центр «Регион-Курск» и Обществу с ограниченной ответственностью «Московские лаборатории экономики и технологии знаний» не выдавать.