

РЕШЕНИЕ

Дело № 3/04-АМЗ-2019

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 12 декабря 2019 г.

В полном объеме решение изготовлено 23 декабря 2019 г.

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела № 03/04-АМЗ-2019 по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

«...»

в присутствии представителей

заявителей:

ООО «Комбинат школьного питания № 2» - «...» – представителя по доверенности №б/н от 09.01.2019 сроком на 1 год;

ООО «Кулинар-плюс» - «...» – представителя по доверенности б/н от 11.06.2019 сроком на 1 год;

ООО «ЭНКО плюс» - «...»- директора

ответчика - ПАО АКБ «Авангард»:

- «...» - представителя по доверенности № 264/1485 от 02.11.2018 сроком на 5 лет;

- «...»- представителя по доверенности №052/1783 от 20.12.2018 сроком по 31.12.2019;

- в отсутствие заинтересованного лица – управления образования администрации г. Чебоксары:

рассмотрев дело № 03/04-АМЗ-2019, возбужденное в отношении ПАО АКБ «Авангард» по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

(далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в необоснованном повышении цены финансовой услуги для клиентов: ООО «Комбинат школьного питания № 2», ООО «ЭНКО плюс», ООО «Кулинар - плюс».

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии 14.01.2019 (вх. 04-05/146) обратилось ООО «Комбинат школьного питания № 2» с заявлением на неправомерные действия ПАО АКБ «Авангард» по необоснованному увеличению комиссии за зачисление денежных средств на счет клиента по операциям с банковскими картами с 1 % до 2,7 %, нарушающие требования антимонопольного законодательства и просьбой принять меры антимонопольного реагирования в отношении Банка.

В обращении указывается, что ООО «Комбинат школьного питания № 2» по результатам проведенного конкурса с ограниченным участием (протокол от 10.08.2018г.) является исполнителем муниципальных контрактов на оказание услуг по организации горячего питания, заключенных 27.08.2018г. с МБОУ «СОШ № 2», МБОУ «СОШ № 27», МБОУ «СОШ № 29», МБОУ «СОШ № 31», МБОУ «СОШ № 39» МБОУ «СОШ № 48», МБОУ «СОШ № 45», МБОУ «Гимназия № 1», МБОУ «СОШ № 54» МБОУ «СОШ № 62».

В соответствии с положениями Технического задания конкурсной документации на оказание услуг по организации горячего питания устанавливающими требования к услуге, ООО «Комбинат школьного питания № 2» при оказании данной услуги учащимся в общеобразовательных организациях обязано использовать в школе оборудование (терминалы) уполномоченного Оператора для безналичного приема денежных средств с использованием электронных (магнитных) карт, либо без таковых. В школьной столовой (буфете) использовать необходимое оборудование для считывания информации с электронных (магнитных) карт уполномоченного Оператора.

Уполномоченным Оператором по выпуску и обслуживанию Единой карты учащегося (далее – ЕКУ) Управлением образования администрации г. Чебоксары признано ПАО АКБ «Авангард», которое обеспечивает безналичный электронный оборот денежных средств, в том числе за услуги питания.

Таким образом, ООО «Комбинат школьного питания № 2» при оказании услуг горячего питания в муниципальных общеобразовательных организациях на территории г. Чебоксары вынуждено пользоваться услугами по зачислению денежных средств за оказанные услуги питания, ПАО АКБ «Авангард».

Договором банковского счета от 01.02.2012г. и дополнительным соглашением к данному договору от 15.08.2017г., заключенными между ООО «Комбинат школьного питания № 2» и ПАО АКБ «Авангард», комиссия за зачисление денежных средств на счет ООО «Комбинат школьного питания № 2» по операциям с банковскими картами была определена в размере 1,0% от зачисляемой суммы.

03.09.2018 ПАО «Банк Авангард» направило дополнительное соглашение, в котором в одностороннем порядке увеличило комиссию за зачисление денежных средств на счет клиента по операциям с банковскими картами до 2,7%, тем самым увеличив размер комиссии в 2,7 раза, без предоставления каких-либо дополнительных услуг.

Заявитель указывает, что ООО «Комбинат школьного питания № 2», как и иные организации, предоставляющие услуги общественного питания в муниципальных общеобразовательных организациях, не имеет возможности выбрать иной банк для оказания услуги по безналичному расчету за оказанные услуги школьного питания, у которого размер комиссии за зачисление денежных средств на счет клиента по операциям с банковскими картами, соответствует рыночной стоимости.

Исходя из информации, размещенной на официальных сайтах банков, размер комиссии, взимаемой банками за зачисление денежных средств на счет клиента по операциям с банковскими картами составляет от 1,89 до 2%.

Увеличение ПАО АКБ «Авангард» тарифа на 170%, ООО «Комбинат школьного питания № 2» считает экономически необоснованным, при том, что размеры наценок на продукцию, реализуемую предприятиями общественного питания в школах являются регулируемыми, и несоразмерные расходы не позволяют возмещать издержки производства, обращения и реализации при оказании этих услуг.

ПАО АКБ «Авангард» пояснило, что изменение размера комиссии обусловлено расходами, связанными с созданием инфраструктуры, необходимой для применения Единой карты учащегося (далее – ЕКУ).

ПАО АКБ «Авангард» на основании договора на осуществление функций уполномоченного оператора Единой карты учащегося от 22.11.2017 (далее - Договор), заключенного по итогам открытого конкурса по

выбору уполномоченного оператора ЕКУ между Банком и Управлением образования Администрации города Чебоксары, осуществляет функции уполномоченного оператора ЕКУ.

В соответствии с пунктом 1.2 Договора ПАО АКБ «Авангард» выступает инвестором создания инфраструктуры, необходимой для обеспечения применения ЕКУ, предусматривающей наличие: терминального оборудования и оборудования в столовых в муниципальных общеобразовательных организациях, оборудования на входе в общеобразовательные организации, оборудования в муниципальных организациях дополнительного образования и иных учреждениях, личных кабинетов пользователей.

Также на основании пунктов 2.3.12 Договора ПАО АКБ «Авангард» обязано обеспечить учащимся возможность безналичной оплаты питания с применением ЕКУ в любой муниципальной общеобразовательной организации, расположенной на территории муниципального образования г. Чебоксары, вне зависимости от места учебы данного учащегося.

Согласно пунктам 2.4.1 и 2.4.2 Договора в целях обеспечения работы приложений ЕКУ, ПАО АКБ «Авангард» вправе заключать договоры с организациями, предоставляющими услуги по питанию учащимся в муниципальных общеобразовательных организациях.

ПАО АКБ «Авангард» вправе самостоятельно устанавливать стоимость расходов по обслуживанию ЕКУ и инфраструктуры, необходимой для работы приложений ЕКУ, предъявлять указанные расходы для возмещения организациям, предоставляющим услуги по питанию учащимся в муниципальных общеобразовательных организациях, в рамках, заключаемых с ними договоров, в соответствии с пунктом 2.4.1 Договора.

С целью развития инфраструктуры, необходимой для обеспечения применения ЕКУ ПАО АКБ «Авангард» произведены закупки оборудования, его внедрение, поддержание работы оборудования и программного обеспечения, в связи с чем, комиссия за зачисление денежных средств на счет клиента по операциям с ЕКУ ПАО АКБ «Авангард» была определена (в процентах от зачисляемой суммы, взимается при каждом зачислении) в размере 2,7%.

Комиссия по иным операциям устанавливается согласно Тарифам по операциям юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, физических лиц, занимающихся в установленном законодательством Российской Федерации порядке, частной практикой (далее - Тарифы).

Поскольку ООО «Комбинат школьного питания № 2» является одной из организаций, предоставляющей услуги по питанию учащимся в муниципальных общеобразовательных организациях в рамках программы ЕКУ, комиссия по соответствующим операциям, согласно Приказу Банка от 24.08.2018 № 515а, определена в размере 2,7% за каждую операцию.

Увеличение размера комиссии было произведено в соответствии с Договором банковского счета, предусматривающего условием п. 5.1 Договора, право Банка изменять в одностороннем порядке тарифы, с предварительным уведомлением Клиента и путем размещения соответствующей информации в операционных залах Банка, не менее чем за десять дней до изменения.

Комплекс услуг, который Банк оказывает в рамках проекта ЕКУ соответствует услуге, называемой эквайрингом. Однако в рамках проекта ЕКУ, комплекс предоставляемых услуг, по мнению Банка, принципиально отличается от традиционных услуг, которые предоставляют банки-эквайреры.

ПАО АКБ «Авангард» поясняет, что школьную столовую можно отнести к классу столовых, кафе. В отличие от обычной столовой, где банки устанавливают только POS-терминал, для того чтобы организовать безналичную оплату за питание, в школьных столовых, в данном случае потребовалось проведение ряда мероприятий. Банк за свой счет организовал и предоставил интернет-каналы и осуществляет ежемесячную оплату интернет-каналов, передал оборудование для технологии электронных журналов учебным заведениям, установил терминалы оплат и компьютерные кассы.

Кроме того, в отличии от традиционной услуги эквайринга, в которой банки - эквайреры не взаимодействуют с плательщиками - держателями карт, Банк организует работу с родителями, разъясняет им сущность расчетов по безналичной оплате, осуществляет банковское обслуживание держателей карт - родителей, как владельцев банковских счетов, и школьников, что, в свою очередь влечет расходы Банка.

В силу изложенного, ПАО АКБ «Авангард» произведены существенные расходы по созданию и обслуживанию платежной инфраструктуры в школах.

Кроме того, ПАО АКБ «Авангард» поддерживает большую сеть инфраструктуры по приему денежных средств от родителей, предоставляя им услуги бесплатно.

Вместе с тем, как указывает ПАО АКБ «Авангард», несмотря на увеличение размера комиссии до 2,7 %, Банк не вышел на текущую

окупаемость.

В ходе рассмотрения настоящего дела, в Чувашское УФАС России 12.04.2019 (вх.04-05/2656 и 04-05/2187) поступили обращения ООО «Кулинар-плюс» и ООО «ЭНКО плюс» на неправомерные действия ПАО АКБ «Авангард» по необоснованному увеличению в 2,7 раза комиссии за зачисление денежных средств на счет клиента по операциям с банковскими картами, в связи с чем, размер комиссии составил 2,7%.

Принимая во внимание, что заявленные в обращениях ООО «Кулинар-плюс» и ООО «ЭНКО плюс» доводы аналогичны доводам, являющимся предметом рассмотрения дела № 3/04-АМЗ-2019, возбужденного по признакам нарушения пункта 7 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, указанные лица, Определением Управления от 22.04.2019, привлечены к рассмотрению настоящего дела в качестве заявителей.

На заседании Комиссии, представители ПАО АКБ «Авангард» заявили ходатайство о дальнейшем рассмотрении дела № 3/04-АМЗ-2019 в форме закрытых заседаний, для сохранения режима коммерческой тайны в информации, содержащейся в предоставляемых пояснениях.

Определением Управления от 08.10.2019 заявленное ходатайство удовлетворено.

Как указано выше, рассматриваемая услуга является банковской в силу чего, дело №3/04-АМЗ-2019 было возбуждено по признакам нарушения пункта 7 части 1 статьи 10 Федерального Закона №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Вместе с тем, по результатам изучения представленных документов и пояснений, установления фактических обстоятельств дела и проведения повторного анализа рынка, Комиссией принято решение о переквалификации признаков нарушения с пункта 7 части 1 статьи 10 Федерального закона № 135 «О защите конкуренции» на часть 1 статьи 10 названного закона в силу приведенного ниже.

Банковская услуга определяется как банковская операция (совокупность банковских операций), отражаемая в соответствии с правилами ведения бухгалтерского учета в кредитных организациях на отдельном счете либо группе счетов, сгруппированных по признаку экономической однородности.

При этом, в силу Приказа Федеральной антимонопольной службы от 24 августа 2012 г. № 548 «Об утверждении Методики определения необоснованно высокой и необоснованно низкой цены услуги кредитной организации» выявление необоснованно высокой или необоснованно

низкой цены на банковские услуги кредитной организации включает в себя в том числе определение конкурентной цены, установленной на сопоставимом и (или) соответствующем товарном рынке.

В качестве конкурентной цены банковской услуги антимонопольный орган вправе рассматривать цену услуги на сопоставимом товарном рынке либо цену на услуги, установленную хозяйствующими субъектами, действующими на соответствующем товарном рынке, но не занимающими доминирующее положение.

При этом, исходя из установленных фактических обстоятельств по делу, представленных документов и проведенного анализа рынка, указанного выше, следует, что ПАО АКБ «Авангард» на исследуемом товарном рынке является единственным лицом, оказывающим названные услуги. Названное также подтверждается пояснениями потребителей рассматриваемой услуги.

Принимая во внимание, что ПАО АКБ «Авангард» является единственным лицом, оказывающим названные услуги в установленных границах, то сравнение установленного банком тарифа в размере 2,7 % с тарифами иных банков не представляется возможным, ввиду неучастия их в обозначенной программе управления образования администрации г. Чебоксары.

Правовой запрет злоупотребления доминирующим положением, сформулированный в статье 10 Закона о защите конкуренции, включает в себя общий запрет злоупотребления доминирующим положением, а также перечень конкретных форм данного нарушения, который не является исчерпывающим.

В связи с этим злоупотреблением доминирующим положением может быть признано также любое деяние, которое прямо не запрещается конкретным пунктом части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, однако содержит все признаки злоупотребления доминирующим положением, определенные общим запретом злоупотребления доминирующим положением.

В силу изложенного, Определением Управления от 29.11.2019 № ВК/8343/19 Комиссией принято решение о перекалфикации нарушения по делу, возбужденного в отношении ПАО АКБ «Авангард» по признакам нарушения пункта 7 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции на часть 1 статьи 10 названного Закона.

Указанным выше Определением рассмотрение дела отложено в целях предоставления сторонами позиции в части перекалфикации вменяемого нарушения.

На заседании комиссии Представитель ПАО АКБ «Авангард» вменяемое нарушение не признала в полном объеме, заявила ходатайство об отложении рассмотрения для предоставления дополнительных пояснений по рассматриваемому вопросу.

По результатам рассмотрения ходатайства, Комиссией принято решение об отказе его удовлетворения, в связи с отсутствием достаточных оснований, что отражено в Определении от 04.12.2019 №04/8498/19.

Представители заявителей против переквалификации нарушения не возражали.

04.12.2019 Комиссией принято решение о вынесении заключения по обстоятельствам дела по выявленным признакам нарушения в действиях ПАО АКБ «Авангард» и отложении рассмотрения дела №3/04-АМЗ-2019 для представления пояснений на указанное заключение.

По результатам рассмотрения дела, изучения сторонами заключения об обстоятельствах дела, представители ПАО АКБ «Авангард» заявленные требования не признали, просили в удовлетворении заявленных требований отказать.

Представители заявителя – ООО «Комбинат школьного питания № 2», ООО «Кулинар - плюс», ООО «ЭНКО плюс» (далее – Комбинаты питания, предприятия) поддержали доводы, изложенные в обращениях, заключении и просили признать ПАО АКБ «Авангард» нарушившим требования антимонопольного законодательства.

Изучив представленные документы и сведения, заслушав представителей сторон по делу, Комиссия Чувашского УФАС России установила следующие обстоятельства.

В целях совершенствования предоставления услуг учащимся общеобразовательных организаций в г. Чебоксары, автоматизации процессов расчетов за оказываемые услуги, повышения безопасности объектов общеобразовательных организаций в г. Чебоксары, сокращения оборота наличных денежных средств, администрацией г. Чебоксары принято Постановление от 11.08.2017 № 1942, которым предусмотрена реализация на территории муниципального образования г. Чебоксары Единой карты учащегося. В этих целях Управлению образования администрации г. Чебоксары поручено определить уполномоченного оператора по выпуску и обслуживанию Единой карты учащегося (ЕКУ). Данным постановлением, также утверждено Положение о единой карте учащегося на территории г. Чебоксары (далее-Положение).

В Положении (п.1.2) под уполномоченным оператором по выпуску и обслуживанию Единой карты учащегося (далее также - уполномоченный оператор) определяется лицо, осуществляющее вложения в создание инфраструктуры, необходимой для обеспечения применения ЕКУ; организационное, техническое, информационное сопровождение, а также выпуск, выдачу и обслуживание ЕКУ.

В Положении также содержатся требования к порядку реализации и использования Единой карты учащегося, в том числе к оформлению, пополнению карты, а также непосредственно к деятельности уполномоченного оператора по выпуску и обслуживанию ЕКУ.

ЕКУ определяется как материальный носитель, содержащий записанную на нем в электронной форме информацию, обеспечивающий возможность получения учащимися различных услуг, использующийся для оплаты данных услуг, а также применяющийся для достижения иных целей, предусмотренных Положением о Единой карте учащегося на территории г. Чебоксары.

Указанным Положением в числе прочего предусмотрено использование ЕКУ для безналичной оплаты проезда на автомобильном и городском наземном электрическом транспорте, для заказа и безналичной оплаты питания в муниципальных образовательных организациях, для учета и контроля доступа в муниципальные образовательные организации и организации дополнительного образования.

Наряду с этим, Положением предусмотрены обязанности уполномоченного оператора (п.4.7), включающие следующее:

- совершенствование инфраструктуры ЕКУ;
- блокирование ЕКУ в случае утраты пользователем карты;
- организации сети пунктов пополнения приложения для оплаты питания ЕКУ;
- обеспечение работы приложений ЕКУ;
- обеспечение изготовления (оформления) ЕКУ и их реализацию;
- обеспечение расширения сети пунктов пополнения приложения для оплаты питания ЕКУ;
- организации обслуживания каждого пользователя ЕКУ, а также ведение базы данных пользователей карт;
- организации автоматизированного учета и составления отчетности о заказах и безналичной оплате питания в муниципальных

общеобразовательных организациях, посещении муниципальных общеобразовательных организаций, муниципальных организаций дополнительного образования, муниципальных организаций культуры и спорта, посещении социальных учреждений и иных, определенных администрацией г. Чебоксары учреждений и организаций всеми пользователями ЕКУ;

- организации предоставления отчетности всем заинтересованным сторонам об использовании ЕКУ;

- обеспечении работы личных кабинетов для пользователей ЕКУ, для сотрудников муниципальной общеобразовательной организации, иных интерфейсов пользователей для обеспечения возможности предварительного заказа питания для пользователей ЕКУ, а также для предоставления родителям (законным представителям) пользователей ЕКУ отчетов о питании их детей (воспитанников), посещении ими муниципальных общеобразовательных организаций и иных организаций, и учреждений;

- обеспечении для учащихся возможности безналичной оплаты питания по ЕКУ в любой муниципальной общеобразовательной организации, расположенной на территории муниципального образования г. Чебоксары, вне зависимости от места учебы данного учащегося.

Наряду с этим, для обеспечения применения ЕКУ Положениями конкурсной документации по выбору уполномоченного оператора ЕКУ предусмотрена необходимая инфраструктура, которая должна включать с себя, том числе:

- оборудование на входе в муниципальные общеобразовательные организации, оснащенные ограждениями, турникетами для ограничения доступа в указанные организации посторонних лиц, считывающие информацию с ЕКУ и позволяющее применять ее в качестве карты доступа в муниципальную общеобразовательную организацию, а также вести контроль такого доступа, при этом ограждения и турникеты приобретаются за счет средств бюджета г. Чебоксары;

- оборудование, считывающее информацию с ЕКУ оборудование в муниципальных организациях дополнительного образования, организациях культуры и спорта, социальных учреждениях и иных учреждениях, и организациях, определенных администрацией г. Чебоксары, позволяющее вести учет посещения данных организаций и учреждений пользователями ЕКУ, оплату услуг, оказанных организациям и учреждениям посредством ЕКУ, которая приобретается за счет средств оператора;

- инфраструктура, включающая в себя возможность применения ЕКУ в качестве карты для безналичной оплаты проезда на транспорте общего пользования по муниципальным маршрутам города Чебоксары.

Оборудование и осуществление операций, исходя из положений конкурсной документации, должно обеспечиваться за счет инвестиций оператора, функция инвестора отражена также и в п. 1.2 Договора, заключенного между ПАО АКБ «Авангард» и Управлением образования администрации г. Чебоксары, в целях реализации программы «Единая карта учащегося» от 22.11.2017 № б/н.

Принимая во внимание, многофункциональность предназначения ЕКУ, пунктом 4.5 Положения определено, что порядок взаимоотношений уполномоченного оператора по выпуску и обслуживанию ЕКУ с организациями, предоставляющими услуги питания учащимся в муниципальных образовательных организациях, а также с уполномоченным оператором, ответственным за изготовление (оформление), продажу карт для безналичной оплаты проезда и последующее пополнение денежными средствами карт для безналичной оплаты проезда на автомобильном и городском наземном электрическом транспорте общего пользования на территории Чувашской Республики, регулируются договорами между уполномоченным оператором по выпуску и обслуживанию ЕКУ и указанными организациями.

Управлением образования администрации г. Чебоксары 30.10.2017 проведен открытый конкурс по выбору уполномоченного оператора Единой карты учащегося (ЕКУ), победителем конкурса признано ПАО АКБ «Авангард». Между ПАО АКБ «Авангард» и управлением образования администрации г. Чебоксары, заключен договор на осуществлении функций уполномоченного оператора ЕКУ от 22.11.2017 № б/н.

ПАО АКБ «Авангард», как победитель конкурса и Уполномоченный оператор, реализовал использование ЕКУ, путем привязки ее к текущему счету одного из родителей, открытому исключительно в ПАО АКБ «Авангард».

Технологическое решение применения ЕКУ, реализованное Уполномоченным оператором, предусматривает все операции по ней, только с использованием оборудования ПАО АКБ «Авангард» и банковских карт, эмитированных данной кредитной организацией.

Согласно представленным в материалы дела документам, правовые отношения, сложившиеся между комбинатами питания и ПАО АКБ «Авангард» регулируются договорами банковского счета, заключенными с ООО «Комбинат школьного питания № 2» от 01.02.2012, с ООО «ЭНКО

плюс» от 10.02.2012, с ООО «Кулинар-плюс» от 23.12.2011.

Данное свидетельствует о том, что правовые отношения между ПАО АКБ «Авангард» и Комбинатами питания по договорам банковского счета, сложились между сторонами еще до получения Банком статуса уполномоченного оператора, т.к. договор на осуществление функций уполномоченного оператора ЕКУ, заключен между Банком и Управлением образования Администрации г. Чебоксары от 22.10.2017.

Процентная ставка в размере 1% установлена ПАО АКБ «Авангард» дополнительными соглашениями к указанным выше договорам от 15.08.2017.

Предметом указанных выше договоров банковского счета, согласно заключенным в 2017 году дополнительным соглашениям, является аренда POS – терминала (без комиссии) и зачисление денежных средств на счет Клиента в размере 1% от зачисляемой суммы, при каждом зачислении.

Иные соглашения и документы, предусматривающие оказание иных банковских услуг в рамках реализации проекта ЕКУ, между ПАО АКБ «Авангард» и Комбинатами питания, отсутствуют.

Наряду с этим, Предприятия, оказывающие услуги горячего питания в образовательных учреждениях г. Чебоксары, предоставляют их на основании муниципальных контрактов, заключенных в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». В соответствии с пунктом 1.1 Контракта Предприятия приняли на себя обязательства по оказанию услуг горячего питания.

Согласно положениям пунктов 2, 3 Технического задания конкурсной документации на оказание услуг по организации горячего питания (далее-Техническое задание) устанавливающих требования к услуге, обязывают Предприятия при оказании услуги по организации горячего питания учащимся в общеобразовательных организаций использовать автоматизированные информационные системы учета и оборота денежных средств на питание обучающихся, в т.ч. для персонифицированного контроля использования денежных средств Заказчиком (муниципальным бюджетным образовательным учреждением) и родителем обучающегося или его законного представителя. Использовать в школе оборудование (терминалы) уполномоченного Оператора для безналичного приема денежных средств с использованием электронных (магнитных) карт, либо без таковых. В школьной столовой (буфете) использовать необходимое

оборудование для считывания информации с электронных (магнитных) карт уполномоченного Оператора.

Положение пункта 10 Технического задания также обязывает Предприятия не превышать установленных Постановлением Администрации г. Чебоксары от 01.07.2013 г. № 2076 «Об установлении предельной стоимости питания обучающихся муниципальных общеобразовательных организаций г. Чебоксары» средних цен на школьные обеды.

Управление образования администрации г. Чебоксары сообщило, что Комбинаты питания и Уполномоченный оператор совместно реализуют мероприятия, направленные на реализацию проекта «Единая карта учащегося» в части системы расчетов за организацию школьного питания.

Вопрос повышения размера комиссии, являющейся предметом настоящего рассмотрения, по информации Управления образования администрации г. Чебоксары является спором двух субъектов, выходящих за пределы Постановления № 1948, конкурсной документации и заключенных Договоров.

Принимая во внимание вышеуказанное, Комбинаты питания, осуществляя свою деятельность во исполнение муниципальных контрактов на оказание услуг по организации горячего питания, обязаны Управлением образования администрации г. Чебоксары обеспечивать безналичный электронный оборот денежных средств за оказанные услуги питания учащимся через уполномоченного оператора по выпуску и обслуживанию ЕКУ - ПАО АКБ «Авангард».

Установленный порядок применения ЕКУ в общеобразовательных учреждениях, относящийся к предприятиям общественного питания связан с операциями по применению предприятиями при осуществлении расчетов учащихся за питание платежных банковских карт - ЕКУ, (эмитированных ПАО АКБ «Авангард») через POS-терминалы, принадлежащие ПАО АКБ «Авангард» и по отношению к ПАО АКБ «Авангард» по осуществлению им операций по переводу электронных денежных средств и их зачислению на расчетные счета предприятий, открытые в ПАО АКБ «Авангард».

Правоотношения по проведению расчетных операций между комбинатами питания и ПАО АКБ «Авангард» урегулированы договорами банковского счета, предусматривающими открытие банковского счета и предоставление клиенту комплекса услуг по расчетно-кассовому обслуживанию.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона N 395-1 от 02.12.1990 «О банках и банковской деятельности» (далее-Закон о банках и банковской деятельности) исключительное право осуществлять банковские операции, такие как: открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц предоставлено банкам, являющимся по своему правовому статусу кредитной организацией.

В силу подпункта 4 пункта 1 статьи 5 Закона о банках и банковской деятельности к банковским операциям, в числе прочего, относится кроме открытия и ведения банковских счетов физических и юридических лиц осуществление переводов денежных средств по поручению физических и юридических лиц, в том числе банков-корреспондентов, по их банковским счетам.

Правовые и организационные основы национальной платежной системы, порядок оказания платежных услуг, в том числе осуществление перевода денежных средств, использование электронных средств платежа установлены Федеральным законом от 27.06.2011 № 161-ФЗ «О национальной платежной системе» (далее-Закон о национальной платежной систем).

Исходя из пунктов 2, 12 статьи 3 Закона о национальной платежной системе, оператором по переводу денежных средств является организация, осуществляющая в соответствии с законодательством Российской Федерации перевод денежных средств, то есть действия в рамках применяемых форм безналичных расчетов по предоставлению получателю денежных средств плательщика.

Учитывая изложенное, кредитные организации, являющиеся эмитентами или эквайрерами, при совершении операций с использованием банковских карт являются операторами по переводу денежных средств.

Из содержания указанных норм также следует, что операции, совершаемые с использованием банковских карт, являются операциями по переводу денежных средств.

С учетом данных правовых норм ПАО АКБ «Авангард» в отношениях с Комбинатами питания выступает банковской кредитной организацией, оказывающей услуги по ведению банковских счетов этих предприятий и по переводу денежных средств плательщиков на их банковские счета.

В соответствии со статьями 1 и 3 Закона о защите конкуренции целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования

товарных рынков, а сферой применения - отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Частью 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещены 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.

Для признания действий субъектов, нарушающими требования части 1 статьи 10 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции», необходимым условием является установление факта занятия хозяйствующим субъектом доминирующего положения и наступления (возможности наступления) определенных в указанной норме последствий.

В пункте 4 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 "О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства" (далее - Постановление № 30) разъяснено, что при оценке поведения доминирующего хозяйствующего субъекта следует учитывать положения статьи 10 ГК РФ, части 2 статьи 10, части 1 статьи 13 Закона о защите конкуренции и, в частности, определять, были совершены данные действия в допустимых пределах осуществления гражданских прав либо ими налагаются на контрагентов неразумные ограничения или ставятся необоснованные условия реализации контрагентами своих прав. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

В соответствии со статьей 4 Закона о защите конкуренции под финансовой услугой понимается банковская услуга, страховая услуга,

услуга на рынке ценных бумаг, услуга по договору лизинга, а также услуга, оказываемая финансовой организацией и связанная с привлечением и (или) размещением денежных средств юридических и физических лиц.

Согласно части 7 статьи 5 Закона о защите конкуренции условия признания доминирующим положения финансовой организации, поднадзорной Центральному банку Российской Федерации, с учетом ограничений, предусмотренных настоящим Федеральным законом, устанавливаются Правительством Российской Федерации по согласованию с Центральным банком Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 26.06.2007 № 409 утверждены Условия признания доминирующим положения кредитной организации и Правила установления доминирующего положения кредитной организации.

В силу пункта 1 Условий доминирующим признается положение кредитной организации на товарном рынке, дающее такой кредитной организации возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения услуги на соответствующем рынке, и (или) устранять с товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять им доступ на товарный рынок.

Пунктом 8 Правил установлено, что доля кредитной организации на товарном рынке определяется исходя из отношения объема оказанных ею банковских услуг определенного вида в натуральном и (или) стоимостном выражении к объему услуг данного вида, оказанных в установленных границах товарного рынка.

По результатам проведенного Управлением анализа рынка оказания услуг по зачислению денежных средств по операциям с применением Единой карты учащегося организациям общественного питания, оказывающим услуги горячего питания в муниципальных образовательных учреждениях в г. Чебоксары за период 2018 года и первого полугодия 2019 года, установлено в указанный период времени, доминирующее положение занимает ПАО АКБ «Авангард».

В августе - сентября 2018 года ПАО «Банк Авангард» уведомило Комбинаты питания об увеличении комиссии за зачисление денежных средств на счет клиента по операциям с банковскими картами в 2,7 раза (с 1% до 2,7%).

В силу законоположений, расходы, предъявляемые ПАО АКБ «Авангард» Комбинатам питания, связанные с обслуживанием и обеспечением инфраструктуры ЕКУ, должны быть соразмерными расходам,

оказываемым услугам по списанию и зачислению денежных средств на счета комбинатов питания.

С учетом части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, пунктов 3 - 4 статьи 1, абзаца второго пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) на хозяйствующих субъектах, занимающих доминирующее положение, возлагается общая обязанность воздерживаться от такого использования своей рыночной силы, которое бы приводило к негативным последствиям для конкуренции и (или) непосредственному причинению ущерба иным участникам рынка, включая потребителей, извлечению выгоды из использования доминирующего положения в отношениях с ними.

ПАО АКБ «Авангард» неоднократно указывало, что повышение комиссии за оказываемые услуги Комбинатам питания, осуществленными мероприятиями по реализации технологических решений применения ЕКУ, в ходе которых Банком осуществлены значительные финансовые вложения.

К технологическим решениям Банк относит: обеспечение мобильного приложения «Школьная карта», установку терминалов для пополнения ЕКУ и банкоматов с функцией приема денежных средств.

Повышения размера финансовой услуги Комбинатам питания, ПАО АКБ «Авангард» обосновывает созданием инфраструктуры, реализуемой в рамках ЕКУ, которая включает в себя:

1) расходы, произведённые Банком для реализации проекта ЕКУ:

№п/п	Статья затрат	Стоимость 1 ед.	Кол- во, ед.	Итого, руб.
1.	Установка Pos-терминалов на линии раздачи буфета	«...»	«..»	«...»
2.	Терминал оплаты комплексов и выбора свободного меню	«...»	«...»	«...»
3.	Кассовое решение (киберкасса) с креплением	«...»	«...»	«...»
4.	Интернет-трафик (по каналам приема денежных средств)	«...»	«...»	«...»
5.	Ноутбук в столовую	«...»	«...»	«...»
	Итого			«...»

2) расходы, произведенные банком с целью увеличения точек для внесения денежных средств на ЕКУ:

№п/п	Статья затрат	Стоимость 1 ед.	Кол-во, ед.	Итого, руб.
1.	Терминалы приема наличных	".."	".."	"..."
2.	Банкоматы с функцией cash-in	"..."	"..."	"..."
	Итого			"..."

Общая сумма по пункту 1 и 2 составляет «...» рублей.

Банком представлены документы, подтверждающие размещение и оплату аренды помещений, на территории которых размещаются установленные терминалы.

Вместе с тем, документы, подтверждающие установку и функционирование банкоматов и терминалов приема наличных денежных средств на территории г. Чебоксары, ПАО АКБ «Авангард» не представлено.

ПАО АКБ «Авангард» также пояснило, что банк идет на увеличение финансовых рисков, предоставляя овердрафт по счетам родителей не только в случае отсутствия средств на счетах, но и при минусовом значении карты.

По состоянию на 01.06.2019 сумма овердрафтов составила «...»млн. руб.

При этом, документы, подтверждающие, что указанная услуга не предоставлялась ранее, то есть до ноября 2017 года, не представлены, как и сведения подтверждающие названную выше сумму.

Банк указывает, что среднемесячные расходы на сопровождение проекта ЕКУ составили «...»млн. руб., в то время как среднемесячный доход составляет «....»

При ставке комиссии в размере 2,7%, текущие расходы Банка превышают полученные доходы и Банк не покрывает их за счет своей текущей деятельности, единовременные расходы в размере «...»млн.

руб.

В рамках рассмотрения дела, Комиссией у ПАО АКБ «Авангард» были запрошены расчеты по позициям затрат на проект ЕКУ при ставке в размере 1% и 2,7 %.

ПАО АКБ «Авангард» в обоснование правомерности установленного тарифа, представлены расчеты по статьям затрат в рамках проекта ЕКУ. (ИНФОРМАЦИЯ ЯВЛЯЕТСЯ КОММЕРЧЕСКОЙ ТАЙНОЙ).

Статьей 848 ГК РФ установлено, что Банк обязан совершать для клиента операции, предусмотренные для счетов данного вида законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями, если договором банковского счета не предусмотрено иное.

По договору банковского счета, банк обязуется принимать и зачислять, поступающие на счет, открытый клиенту, денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету, в порядке пункта 1 статьи 845 ГК РФ.

Пунктом 1 статьи 851 ГК РФ установлено, что в случаях, предусмотренных договором банковского счета, клиент оплачивает услуги банка по совершению операций с денежными средствами, находящимися на счете.

Таким образом, платность услуг банка по операциям по расчетному счету предусмотрена законом.

В силу статьи 424 ГК РФ исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон. В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами и (или) органами местного самоуправления.

Изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, либо в установленном законом порядке.

Тарифы на исследуемые услуги Банка, государственному регулированию не подлежат, в связи с чем коммерческие банки вправе самостоятельно устанавливать условия и размер тарифов предоставляемых банковских услуг, учитывая себестоимость предоставления данных услуг, а также конкуренцию в банковском секторе.

ПАО АКБ «Авангард» с целью увеличения выручки повысил вознаграждение за стандартные технические операции, которые не имеют самостоятельной потребительской ценности для Комбинатов питания, в силу реализации многофункциональности применения ЕКУ, поэтому такие затраты как кассовое решение (возможность выбора свободного меню), терминалы приема наличных и банкоматы с функцией cash-in, и оплата интернет-трафика по банкоматам, не относятся к расходам, связанным с операциями по списанию и зачислению денежных средств на счета комбинатов питания и не могут быть рассмотрены как самостоятельные услуги в понимании пункта 1 статьи 779 ГК РФ.

Исходя из представленной информации, Комиссия считает, что затраты, понесенные ПАО АКБ «Авангард» по таким пунктам затрат, как кассовое решение (возможность выбора свободного меню), терминалы приема наличных и банкоматы с функцией cash-in и оплата интернет-трафика по банкоматам) в последующем компенсированные за счет увеличения % ставки комбинатам питания являются необоснованными в связи с тем, что не относятся к расходам, связанным непосредственно с услугой, оказываемой Комбинатами питания ни в рамках контрактов, ни в рамках договора, заключенного с банком.

Кроме того, установка банкоматов с функцией cash-in, ни конкурсной документацией, ни условиями договора на исполнение услуг Уполномоченного оператора не предусмотрена.

При том, что размеры наценок на продукцию, реализуемую предприятиями общественного питания в школах являются регулируемые, а обеспечение рентабельной работы предприятий общественного питания определяется размером торговых наценок на продукцию (сырье), покупные товары, реализуемые предприятиями, которая должна покрывать все расходы, возникающие в результате оказания услуг общественного питания, и обеспечивать получение положительного финансового результата. Несоразмерные внереализационные расходы не позволяют Комбинатам питания возмещать издержки производства, обращения и реализации при оказании этих услуг.

Вместе с тем, Комбинаты питания, исходя из представленных выше, взятых на себя обязательств в рамках проекта ЕКУ, не имеют возможности заключить договоры с иными кредитными организациями, кроме ПАО АКБ «Авангард».

По результатам рассмотрения установлено, что ПАО АКБ «Авангард» является единственным лицом, оказывающим названные услуги в

установленных границах, то сравнение установленного банком тарифа в размере 2,7 % с тарифами иных банков не представляется возможным, ввиду неучастия их в обозначенной программе Управления образования администрации г. Чебоксары.

Вместе с тем, если исходить, из представленной информации ПАО АКБ «Авангард» следует, что затраты, связанные с реализацией проекта ЕКУ увеличились не более, чем на 31 %, а комиссия за банковское обслуживание увеличена в 2,7 раза, что свидетельствует о несоразмерном увеличении комиссии за зачисление денежных средств.

Учитывая изложенное, Комиссия по рассмотрению дела, приходит к выводу о наличии в действиях ПАО АКБ «Авангард» нарушения части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции выразившихся в необоснованном повышении цены финансовой услуги для клиентов: ООО «Комбинат школьного питания № 2», ООО «ЭНКО плюс», ООО «Кулинар - ПЛЮС».

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства 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.

Ввиду того, что на момент вынесения решения неправомерные действия ПАО АКБ «Авангард», нарушающие антимонопольное законодательство не прекращены, Комиссия считает, что имеется необходимость в выдаче предписания.

Руководствуясь статьей 23, частью 2 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, частью 1 статьи 49, частью 2 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ПАО АКБ «Авангард» (ОГРН 1027700367507, ИНН 7702021163) нарушение части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в необоснованном повышении цены финансовой услуги для клиентов: ООО

«Комбинат школьного питания № 2», ООО «ЭНКО плюс», ООО «Кулинар - ПЛЮС».

2. Выдать ПАО АКБ «Авангард» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

«...»

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в соответствии со статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в течение трех месяцев со дня его принятия или выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

" ... "