

Решение по делу № 90/2009 возбужденному в отношении НП «СРО «РОСК» по признакам нарушением пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШЕНИЕ

10 ноября 2009 г.

г. Краснодар

Резолютивная часть решения оглашена 10 ноября 2009 г.
В полном объеме решение изготовлено 23 ноября 2009 г.

Комиссия Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела № 90/2009 о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Н.Я. Гассий - председатель комиссии, заместитель руководителя Краснодарского УФАС России, Н.Ф. Шаварина - начальник отдела контроля экономической концентрации, анализа рынков и реестра, О.А. Мурадян - заместитель начальника отдела контроля экономической концентрации, анализа рынков и реестра; Е.А. Щеглова - ведущий специалист-эксперт отдела контроля экономической концентрации, анализа рынков и реестра (далее - Комиссия),
в присутствии:

представителей НП «СРО «РОСК» - <....> (доверенность от 10.11.2009 № 5.2-02/952), <....> (доверенность от 10.11.2009), <....> (доверенность от 07.10.2009 № 2.2-02/852), рассмотрев дело № 90/2009, возбужденное по признакам нарушения НП «СРО «РОСК» (...) пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Краснодарское УФАС России 26.05.2009 вх. № 3308 поступило поручение ФАС России от 14.05.2009 исх. № АК/14101 «О передаче полномочий» по проведению расследования в отношении некоммерческого партнерства «Региональное объединение строителей Кубани» (...) (НП «РОСК») на предмет соответствия действий некоммерческого партнерства по отбору страховых организаций в целях страхования гражданской ответственности членами партнерства требованиям антимонопольного законодательства.

На основании представленных НП «РОСК» от 07.05.2009 № 7.2-02/355 и от 19.06.2009 № 7.2-02/436 документов и сведений Краснодарским УФАС России установлено, что по состоянию на 20.03.2009 в состав партнерства входили 249 членов – строительных организаций.

В соответствии с пунктом 3.1 Устава НП «РОСК» в редакции от 09.12.2008 (Устав) основными целями партнерства, в том числе, являются объединение в единую

профессиональную организацию и координация деятельности квалифицированных специалистов и организаций в области строительства.

Текущее руководство деятельностью партнерства в соответствии с пунктом 6.17 Устава осуществляют коллегиальный орган - Совет Партнерства и единоличный исполнительный орган – Исполнительный директор Партнерства.

Совет Партнерства в соответствии с пунктом 6.20.6 Устава утверждает внутренние стандарты и правила партнерства, вносит в них изменения.

Пунктом 5.1 Протокола заседания Совета НП «РОСК» от 26.01.2009 № 10 утвержден порядок проведения открытого конкурса по отбору страховых компаний для аккредитации при НП «РОСК».

В соответствии с Положением о проведении открытого конкурса по отбору страховых компаний для аккредитации при НП «РОСК» в целях предоставления услуг страхования гражданской ответственности членами НП «РОСК» в 2009 году, утвержденным решением Совета НП «РОСК» от 26.01.2009 и изменениями № 1 в Положении о проведении открытого конкурса от 19.02.2009 конкурс проведен в период с 26.01.2009 по 20.03.2009.

В соответствии с пунктом 2 Порядка проведения открытого конкурса каждому победителю конкурса будет выдан сертификат об аккредитации при НП «РОСК». Указанный сертификат будет подтверждать соответствие страховой компании требованиям НП «РОСК» к страхованию членов партнерства, согласно принятым правилам саморегулирования НП «РОСК».

НП «РОСК» будет рекомендовать членам партнерства осуществлять страхование только в страховых компаниях, прошедших отбор и имеющих сертификат.

НП «РОСК» не вправе принуждать членов партнерства осуществлять страхование в определенных страховых компаниях.

В соответствии с пунктом 3.2.1 Положения о проведении открытого конкурса и изменениями № 1 в Положении о проведении открытого конкурса от 19.02.2009 к общим критериям оценки надежности страховой компании в частности относятся:

- наличие рейтинга по классификации рейтингового агентства «Эксперт» не ниже «А» («Высокий уровень надежности»);
- наличие положительных рейтингов международных рейтинговых агентств (Moody's, Fitch, S&P, A.M.Best Co).

В соответствии с пунктом 4 Протокола заседания конкурсной комиссии по подведению итогов открытого конкурса по отбору страховых компаний для аккредитации при НП «РОСК» от 20.03.2009 № 02-2009 на конкурс было представлено 20 конкурсных заявок. Пунктом 6 данного Протокола заседания конкурсной комиссии было принято решение о вынесении на обсуждение Совета НП «РОСК» перечня из 11 страховых компаний – участников открытого конкурса с целью определения компаний, которые могут быть аккредитованы при НП «РОСК».

Согласно выписке из Протокола № 12 заседания Совета НП «РОСК» от 24.03.2009 признаны победителями открытого конкурса следующие страховые компании:

1. ООО «Росгосстрах-Юг»;
2. ОАО «ВСК»;
3. ЗАО САО «Гефест»;
4. ОАО «АльфаСтрахование»;
5. ОАО «СОГАЗ»;
6. ОАО «РОСНО»;
7. ООО ПГС «Основа»;
8. ОСаО «Россия»;
9. ОСаО «Ингосстрах»;

10. ЗАО СГ «Спасские ворота»;

11. ООО СГ «Адмирал».

Также, в связи с предложением председателя конкурсной комиссии Л.Н. Давидовича победителем открытого конкурса дополнительно признано ОАО САО «Энергогарант».

По результатам проведенного открытого конкурса члены НП «РОСК» обязаны осуществлять страхование только в страховых организациях - победителях конкурса, рекомендованных им в соответствии с пунктом 2 Положения о проведении открытого конкурса по отбору страховых компаний для аккредитации при НП «РОСК», так как согласно пункту 5.4.2 Устава НП «РОСК» решения Совета Партнерства, обязательны для исполнения всеми членами Партнерства.

Вместе с тем, требования о наличии рейтинга надежности, установленного рейтинговым агентством для страховых организаций, федеральным законодательством не установлены. При этом услуги рейтинговых агентств по присвоению (подтверждению) страховым организациям рейтинга, являются платными.

Отсутствие рейтинга, свидетельствует только о решении страховой организации, не обращаться в рейтинговое агентство за получением рейтинга и не является доказательством неудовлетворительного финансового состояния страховой организации.

Следовательно, страховая организация вправе не обращаться в рейтинговые агентства за получением рейтинга.

Кроме того, подпунктом а) пункта 2 общих исключений в отношении соглашений между кредитными и страховыми организациями, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.04.2009 № 386 «О случаях допустимости соглашений между кредитными и страховыми организациями», в том числе установлено, что соглашение признается допустимым в случае, если кредитная организация, являющаяся стороной такого соглашения, принимает страховые полисы (договоры страхования) любой страховой организации, отвечающей требованиям кредитной организации к страховым организациям и условиям предоставления страховой услуги и при этом не предусматривает обязательное наличие у страховой организации рейтинга российских или международных рейтинговых агентств.

Таким образом, при регулировании отношений, сопоставимых по своему характеру с правоотношениями НП «РОСК» и страховых организаций, установление требований относительно обязательного наличия у страховой организации рейтинга, присвоенного рейтинговым агентством, является недопустимым.

Пунктом 2 части 1 статьи 17 Закона о защите конкуренции, при проведении торгов, запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе, созданию участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах, в том числе путем доступа к информации, если иное не установлено федеральным законом.

Учитывая изложенное, требования пункта 3.2.1 Положения о проведении открытого конкурса по отбору страховых компаний для аккредитации при НП «РОСК» в целях предоставления услуг страхования гражданской ответственности членами НП «РОСК» в 2009 году, устанавливающие такие общие критерии оценки надежности страховой компании, как обязательное наличие рейтинга российских или международных рейтинговых агентств, не обусловлены требованиями законодательства и могут привести к ограничению доступа на рынок

предоставления страховых услуг на территории Краснодарского края для страховых организаций, недопущенных к указанному конкурсу, созданием участникам конкурса преимущественных условий.

Федеральным законом от 22.07.2008 № 148-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (Закон № 148-ФЗ) предусмотрено, что с 1 января 2009 года в строительстве вводится система саморегулирования, с 1 января 2010 года отменяющая систему лицензирования работ в строительной деятельности.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 02.12.2007 № 315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» (далее – Закон о СРО), саморегулируемыми организациями признаются некоммерческие организации, созданные в целях, предусмотренных настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами, основанные на членстве, объединяющие субъектов предпринимательской деятельности исходя из единства отрасли производства товаров (работ, услуг) или рынка произведенных товаров (работ, услуг) либо объединяющие субъектов профессиональной деятельности определенного вида.

Решением Федеральной службы по экологическому, технологическому и атомному надзору от 08.05.2009 № БК-45/982 за регистрационным номером СРО-С-006-08052009 внесены сведения о НП «РОСК» в государственный реестр саморегулируемых организаций, основанных на членстве лиц, осуществляющих строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объектов капитального строительства.

В соответствии с пунктом 2 части 2 статьи 55.4 Закона № 148-ФЗ некоммерческая организация вправе приобрести статус саморегулируемой организации, основанной на членстве лиц, осуществляющих строительство, при наличии компенсационного фонда, сформированного в размере не менее чем один миллион рублей на одного члена некоммерческой организации или, если такой организацией установлено требование к страхованию ее членами гражданской ответственности, которая может наступить в случае причинения вреда вследствие недостатков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, в размере не менее чем триста тысяч рублей на одного члена некоммерческой организации.

В соответствии с частью 2 статьи 55.5 Закона № 148-ФЗ саморегулируемая организация вправе разработать и утвердить правила саморегулирования, которые представляют собой документ, устанавливающий требования к предпринимательской деятельности членов саморегулируемых организаций, за исключением требований, установленных законодательством Российской Федерации о техническом регулировании.

Страхование является важным механизмом, позволяющим защитить членов саморегулируемой организации и уменьшить финансовые риски в случае, если один из членов саморегулируемой организации допустит причинение вреда вследствие недостатков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, работ в области инженерных изысканий, архитектурно-проектных работ.

В соответствии с частью 12 статьи 55.5 Закона № 148-ФЗ правилами саморегулирования могут устанавливаться требования о страховании членами саморегулируемой организации гражданской ответственности, которая может наступить в случае причинения вреда вследствие недостатков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, условия такого страхования.

Решением общего собрания членов НП «РОСК» от 19.12.2008 (Протокол № 3)

утверждены Правила саморегулирования НП «СРО «РОСК», устанавливающие требования о страховании членами НП «СРО «РОСК» гражданской ответственности в случае причинения вреда вследствие недостатков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства (Правила).

Указанные требования регламентируют порядок и условия страхования гражданской ответственности членов НП «СРО «РОСК» в случае причинения ими вреда вследствие недостатков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В соответствии с пунктом 1.1 Правил, страхование гражданской ответственности является одним из условий принятия юридического лица или индивидуального предпринимателя в члены НП «СРО «РОСК» и выдачи свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства.

В соответствии с пунктом 2.1 Правил, для получения свидетельства о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, юридическое лицо или индивидуальный предприниматель должны обеспечить заключение и надлежащее исполнение договора страхования гражданской ответственности в случае причинения вреда вследствие недостатков определенного вида или видов работ, оказывающих влияние на безопасность объектов капитального строительства, допуск к которым намерен получить индивидуальный предприниматель или юридическое лицо.

Пунктом 2.3 определено, что для подтверждения факта заключения договора страхования, указанного в пункте 2.1 Правил, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо обязаны представить в НП «СРО «РОСК» копию действующего договора страхования (страхового полиса), заверенную печатью страховой организации, с которой заключен указанный договор, а также документы, подтверждающие оплату индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом страховой премии.

Главой 3 Правил определены обязательные и дополнительные требования к страховым организациям, с которыми индивидуальными предпринимателями или юридическими лицами, намеривающимися стать членами НП «СРО «РОСК», заключаются договоры страхования.

Пунктом 3.2 Правил, кроме прочего, установлены такие критерии надежности страховых компаний, как наличие рейтинга по классификации российского рейтингового агентства «Эксперт» не ниже «А» («Высокий уровень надежности»), в том числе в Краснодарском крае и наличие положительных рейтингов международных рейтинговых агентств (Moody's, Fitch, S&P, A.M. Best Co).

В соответствии с пунктом 3.8 Правил в случае, если страховая организация, с которой индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом заключен договор страхования (страховой полис) гражданской ответственности, не упомянута в списке страховых организаций, рекомендуемых НП «СРО «РОСК», не соответствует указанным в пункте 3.1 Правил условиям, договор страхования (страховой полис) может быть одобрен Контрольным комитетом.

При этом возможность определения строительными саморегулируемыми организациями (СРО) в правилах саморегулирования или иным образом способа заключения договора страхования по указанному виду страхования либо право на ограничение строительными СРО перечня страховых организаций Законом о СРО и Градостроительным кодексом Российской Федерации не установлены.

Вместе с тем, установление НП «СРО «РОСК» вышеуказанных критериев надежности страховых компаний может ограничить перечень страховых

организаций, в которых членами может осуществляться страхование, что в свою очередь приведет к ограничению возможности страховщиков конкурировать за заключение договоров страхования указанных рисков с членами НП «СРО «РОСК», а также к вынужденному отказу членов НП «СРО «РОСК» от заключения договора страхования с невыбранными НП «СРО «РОСК» страховщиками.

Краснодарским УФАС России 12.08.2009 в отношении НП «СРО «РОСК» было возбуждено дело № 90/2009 и назначено к рассмотрению на 08.10.2009 в 11.00 часов.

Согласно документам и сведениям НП «СРО «РОСК» от 11.09.2009 № 52-02/763, представленным по определению Краснодарского УФАС России от 12.08.2009 о назначении дела № 90/2009 о нарушении антимонопольного законодательства отказов в выдаче членами (кандидатами в члены) НП «СРО «РОСК» свидетельств о допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, ввиду заключения ими договоров страхования гражданской ответственности со страховыми организациями, не аккредитованными (рекомендованными) при НП «СРО «РОСК», не было.

Также письмом от 08.10.2009 № 52-02/855 НП «СРО «РОСК» сообщило, что при подготовке к заседанию Комиссии Краснодарского УФАС России по делу № 90/2009 в повестку дня очередного заседания Совета НП «СРО «РОСК» был включен вопрос о внесении изменений в Правила саморегулирования НП «СРО «РОСК» «Требования о страховании членами НП «СРО «РОСК» гражданской ответственности в случае причинения вреда вследствие недостатков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства», в части исключения из Правил подпунктов б, в пункта 3.2, седьмого абзаца пункта 3.6 и замены в пункте 3.8 слов «... может быть одобрен» словами «... будет одобрен».

В связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, руководствуясь частями 1, 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции, рассмотрение дела № 90/2009 определением от 08.10.2009 было отложено на 10.11.2009 в 11.00 часов.

Согласно документам и сведениям НП «СРО «РОСК» от 09.11.2009 № 5.2-02/949, представленным в соответствии с определением от 08.10.2009 установлено, что внеочередным Общим собранием членов НП «СРО «РОСК» 03.11.2009 принято решение о внесении изменений и дополнений в Правила саморегулирования НП «СРО «РОСК» «Требования о страховании членами НП «СРО «РОСК» гражданской ответственности в случае причинения вреда вследствие недостатков работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства», в части исключения из Правил подпунктов б, в пункта 3.2, седьмого абзаца пункта 3.6 и замены в пункте 3.8 слов «... может быть одобрен» словами «... будет одобрен». Заверенная копия Правил саморегулирования НП «СРО «РОСК» в измененной редакции (в деле).

Кроме того, НП «СРО «РОСК» представлена информация (договоры страхования в деле) об одобрении договоров страхования двух страховых компаний - ОАО «СК «РОСТРА» и СЗАО «МСК-Стандарт», участвовавших в открытом конкурсе по отбору страховых компаний для аккредитации при НП «РОСК» в целях предоставления услуг страхования гражданской ответственности членами НП «РОСК» в 2009 году, но не вошедших в число победителей по его результатам, и договоры страхования страховых компаний, не участвовавших в конкурсе - ЗАО «СГ «Уралсиб», ОАО «Капитал Страхование» и ОАО «Московская страховая компания».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия НП «СРО «РОСК» при проведении открытого конкурса по отбору страховых компаний для аккредитации при НП «СРО «РОСК» в целях предоставления услуг страхования гражданской ответственности членами НП «СРО «РОСК» в 2009 году нарушением пункта 2 части 1 статьи 17 Федерального Закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в части совершения действий, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, в том числе созданию участнику торгов или нескольким участникам торгов преимущественных условий участия в торгах.
2. В связи с добровольным устранением НП «СРО «РОСК» нарушения антимонопольного законодательства и его последствий, в соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального Закона от 26.07.2007 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 90/2009 прекратить.

Председатель Комиссии Н.Я. Гассий

Члены Комиссии: Н.Ф. Шаварина

О.А. Мурадян

Е.А. Щеглова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

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

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

