

Заявитель:

Общество с ограниченной ответственностью «Центр
информационных технологий «АВЕРС»

Лубянский проезд, д. 27/1, стр. 1,

г. Москва, 101000

е-mail: office@iicavers.ru

Ответчики:

**Министерство образования и науки Республика
Адыгея**

385000, г. Майкоп, Советская улица, 176

Общество с ограниченной ответственностью
«Дневник.ру»

Петроградская наб., д. 36 А, оф. 309,

310, г. Санкт-Петербург, 197046

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № А-27/16-18

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

эзюлютивная часть оглашена 25 декабря 2018 года.

зготовлено в полном объеме 28 декабря 2018 года

г. Майкоп

эмиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее –
травление) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в
оставе:

редседатель Комиссии

.> - заместитель руководителя Управления,

лены Комиссии:

.> - начальник отдела Управления,

.> – ведущий специалист-эксперт Управления,

.> – ведущий специалист Управления,

рассмотрев дело №А-27/16-18 по признакам нарушения Министерством образования и науки Республики Адыгея (ОГРН 1020100700509, ИНН 0105017210 Юридический адрес: 385000, Республика Адыгея, г. Майкоп, Советская улица, 176, 42) и ООО «Дневник.ру» (ОГРН 397847050223, ИНН 7814431841, 19704, г. Санкт-Петербург, Петроградская наб., д. 36 А, оф. 309, 10) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

присутствии представителя Министерства образования и науки Республики Адыгея (далее - Министерство) <..> (Доверенность б/н от 18.08.2018г.);

отсутствие представителей ООО «Дневник.ру» и ООО ЦИТ «Аверс» извещенных о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

Управление поступило заявление общества с ограниченной ответственностью Центр информационных технологий «Аверс» (ООО ИТЦ «Аверс»), на действия Министерства, по заключению инвестиционного соглашения по внедрению проекта «Цифровая образовательная платформа Республика Адыгея» с ООО «Дневник.ру».

По мнению Заявителя действия Министерства, по заключению указанного соглашения с ООО «Дневник.ру» содержат признаки нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), согласно которой запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и хозяйствующими субъектами либо осуществление такими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В рамках рассмотрения указанного заявления Управлением был направлен запрос в Министерство образования и науки Республики Адыгея о представлении названного соглашения.

Из содержания соглашения, а именно инвестиционного Договора №39-01 от 27.11.2017г. следует, что объектом инвестиций является комплекс информационных систем сферы образования «Цифровая образовательная платформа Республики Адыгея».

Заказчиком по указанному договору является Министерство, а инвестором – ООО «Дневник.ру».

Предметом Договора является внедрение и техническое сопровождение Системы за счёт средств, направляемых Инвестором, включая все затраты Инвестора на обеспечение функционирования и техническое сопровождение Системы в пределах суммы, установленной в разделе 5 настоящего Договора (33771 692 руб. 00 коп.).

Согласно разделу 5 упомянутого Договора, Инвестор в качестве инвестиций вносит исключительные права на разработанные в рамках реализации настоящего инвестиционного проекта компоненты Системы, представляющие собой интеллектуальную собственность инвестора, обеспечивает поддержку функционирования Системы.

Вместе с тем, названным Инвестиционным договором на Министерство также наложены обязательства, установленные Разделом 4 Договора:

обеспечить достижение основных целевых показателей, изложенных в приложении № 2 к оглашению (п. 4.1.7);

не реализовывать программные решения, позволяющие осуществлять импорт в Систему цен, расписания, домашних заданий без использования стандартного пользовательского интерфейса Системы на сайте <https://dnevnik.ru>, за исключением случаев, когда программные решения разработаны самим Инвестором (п. 4.1.10);

рекомендовать и способствовать изданию приказа о ведении учёта посещаемости и успеваемости обучающихся в образовательных организациях в электронном журнале при помощи Системы в соответствии с графиком, указанным в Приложении № 2 к настоящему договору (п. 4.1.11);

рекомендовать и способствовать отмене использования бумажных журналов учета посещаемости и успеваемости обучающихся в образовательных организациях и ведению учета посещаемости и успеваемости обучающихся в электронном журнале при помощи Системы (п. 4.1.12);

способствовать распространению Системы в регионе, в том числе, но не ограничиваясь, путем информирования ОО Региона о наличии Системы и о ее возможностях (п. 4.1.21).

Таким образом, для надлежащего исполнения договора Министерство вынуждено осуществлять продвижение указанных систем, способствовать распространению программных продуктов именно ООО «Дневник.ру», что следует из положений Договора. Указанный Договор налагает на Министерство, в том числе обязательства по установлению для образовательных учреждений ограничений в выборе контрагентов, то есть совершение действий, которые приводят к ограничению конкуренции, что запрещено антимонопольным законодательством.

По Инвестиционному договору, помимо прочего, Министерство принимает на себя обязательства о содействии ООО «Дневник.ру» инвестору в реализации проекта по вопросам, относящимся в компетенцию Министерства, в том числе рекомендовать организационно-формативное сопровождение на объекте внедрения (4.1.13), выделение Администрациями классов/помещений для прохождения дистанционного обучения в каждом региональном муниципалитете работе в Системе (4.1.14).

В соответствии с пунктом 4.1.25 Договора, к обязанностям Министерства отнесено предоставление серверных мощностей для размещения Системы на протяжении всего срока действия настоящего Договора в соответствии с требованиями Технического задания.

Кроме того, Инвестор обладает правами на реализацию платных сервисов (п. 4.4.1).

Заказчик лишён права препятствовать функционированию платных сервисов в составе платформы (п. 4.1.23).

Таким образом, несмотря на декларируемый безвозмездный характер указанного договора, ООО «Дневник.ру» извлекает доход от показа рекламных материалов в информационных системах на территории. Помимо прочего, к платным сервисам относится отказ от показа рекламных материалов.

При выборе в качестве инвестора ООО «Дневник.ру» Министерством не проводилось публичных процедур. Иные потенциальные претенденты на указанную деятельность и получение возможности предоставления собственных программных решений на аналогичных условиях от Министерства не были публичным образом информированы о потребностях Министерства и его намерениях заключения указанного соглашения.

Согласно статье 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими

ункции указанных органов органами или организациями, а также государственными бюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и действующими субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

связи с выявлением признаков нарушения антимонопольного законодательства приказом от 24.07.2018 № 46 было возбуждено дело № А-27/16-18 о нарушении антимонопольного законодательства в отношении Министерства и ООО «Дневник.ру».

определением о назначении дела № А-27/16-18 о нарушении антимонопольного законодательства от 24.07.2018г. рассмотрение настоящего дела было назначено на 07.08.2018г.

согласно позиции Министерства, изложенной в ответе от 11.07.2018г. №2090 на запрос от 07.07.2018г., Инвестиционный договор от 27.11.2017 №39-01 заключен в соответствии с Федеральным законом от 25.02.1999 №39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений», Законом РСФСР от 26.06.1991 №1488-1 («Об инвестиционной деятельности в РСФСР», а также Гражданским кодексом Российской Федерации.

в рамках Инвестиционного договора ООО «Дневник.ру» безвозмездно внедрило автоматизированную информационную систему «Цифровая образовательная платформа Республики Адыгея» (далее - Система), включающую в себя следующие автоматизированные информационные системы (АИС):

Единый образовательный портал (далее - Портал);

«Дневник ОО» (электронный дневник/журнал общеобразовательных организаций);

«Дневник ОДО» (электронный дневник/журнал организаций дополнительного образования);

«Дневник ПОО» (электронный дневник/журнал профессиональных образовательных организаций);

«Зачисление в ОО» (зачисление в общеобразовательную организацию);

«Зачисление в ОДО» (зачисление в организацию дополнительного образования);

«Зачисление в ПОО» (зачисление в профессиональную образовательную организацию).

в рамках Инвестиционного договора была осуществлена интеграция Портала с АИС «Дневник ОО», «Дневник ОДО», «Дневник ПОО», «Зачисление в ОО», «Зачисление в ОДО», «Зачисление в ПОО», а также «Учет контингента», «Комплектование ДОО», осуществлена доработка механизмов авторизации в сервисах электронных дневников/журналов («Дневник ОО», «Дневник ОДО», «Дневник ПОО»). Таким образом, в Республике Адыгея внедрен и функционирует широкий спектр информационных систем в сфере образования.

Система предназначена для организации и проведения электронного обучения, оказания государственных (муниципальных) образовательных услуг в электронном виде, достижения показателей качества и доступности образования в соответствии с требованиями Федеральной целевой программы развития образования 2016-2020 годы. Модернизация Системы направлена на решение задач, определенных Президентом Российской Федерации в поручениях по результатам заседания Государственного совета от 23 декабря 2015 года Пр-15ГС и положений «дорожной карты» реализации Концепции региональной информатизации.

действовавшим в момент подписания Инвестиционного договора законодательством не было предусмотрено обязательного заключения подобных инвестиционных договоров на торгах, в связи с чем требования закона при подписании Инвестиционного договора нарушены не были.

Инвестиционный договор заключен на 10 лет, в течение которых безвозмездно осуществляется модернизация, техническое сопровождение и предоставление простой (неисключительной) лицензии на все вышеназванные информационные системы.

Согласно части 3 статьи 28 Федерального Закона от 29.12.2012 №273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» к компетенции образовательной организации относятся:

осуществление текущего контроля успеваемости и промежуточной аттестации обучающихся, становление их форм, периодичности и порядка проведения;

индивидуальный учет результатов освоения обучающимися образовательных программ, а также хранение в архивах информации об этих результатах на бумажных и (или) электронных носителях.

Таким образом, образовательные организации вправе самостоятельно выбирать удобные для них формы и способы учета и хранения результатов освоения обучающимися образовательных программ.

Конфигурация Системы позволяет осуществить ее интеграцию с любыми информационными системами, аналогичными по функциональным возможностям АИС «Дневник ОО» в случае, если образовательная организация примет решение использовать одну из таких систем.

Каждая образовательная организация вправе выбрать любую информационную систему, аналогичную по возможностям АИС «Дневник ОО», предназначенную для внесения оценок, списаний и домашних заданий.

В представленных ООО «Дневник.ру» пояснениях по делу от 27.08.2018г. общество возражает против вменяемых нарушений антимонопольного законодательства и сообщает, что в последней редакции Инвестиционного договора, с учетом дополнительного соглашения №1, не содержится каких-либо положений которые можно бы было трактовать как использование властных полномочий Министерства по принуждению образовательных учреждений и использованию информационных систем «Дневник.ру».

Представитель ООО ЦИТ «АВЕРС» на рассмотрение дела, назначенное на 29.08.2018г. не явился. Вместе с тем, письмом от 27.07.2018г. ООО ЦИТ «АВЕРС» ходатайствовало о проведении заседания путем видео-конференц связи.

В удовлетворении данного ходатайства было отказано по причине отсутствия технической возможности.

При рассмотрении настоящего дела был объявлен перерыв до 03.09.2018г.

В ходе очередного заседания Комиссией установлено следующее:

Выводом для обращения ООО ЦИТ «АВЕРС» с заявлением послужила информация полученная в ходе рассмотрения Новгородским УФАС России дела № А-13-18 по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции Министерством образования Новгородской области и ООО «Дневник.ру» по факту заключения инвестиционного соглашения от 26.12.2017г. №2698086 о том, что аналогичное соглашение заключено и с Министерством образования и науки республики Адыгея.

Решением Комиссии Новгородского УФАС России от 26.07.2018г. по делу №А-13/18 Министерство образования Новгородской области и ООО «Дневник.ру» признаны нарушившими статью 16 Закона о защите конкуренции.

месте с тем, указанное решение было обжаловано в Арбитражный суд Новгородской области. Определением Арбитражного суда Новгородской области от 31.08.2018г. о признании действительным решения Новгородского УФАС России от 26.07.2018 и недействительным предписания №12 от 26.07.2018 рассмотрение дела №А44-7586/2018 назначено на 26.09.2018г. в 1ч. 30 мин.

соответствии с частью 3 статьи 47 Закона о защите конкуренции, комиссия может приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае на срок рассмотрения судом другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Таким образом, Определением Комиссии Управления от 03.09.2018г. производство по делу №А-7/16-18 о нарушении антимонопольного законодательства возбужденное по признакам нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции в отношении Министерства образования и науки Республики Адыгея и ООО «Дневник.ру» до вступления в законную силу решения арбитражного суда Новгородской области по делу №А44-7586/2018.

Кроме того, в адрес Управления поступило ходатайство ООО ЦИТ «АВЕРС» от 30.08.2018г. №128-3-А о приостановлении рассмотрения настоящего дела до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Новгородской области по делу №А44-7586/2018.

Определением Арбитражного суда Новгородской области от 09.11.2018г. по делу №А44-7586/2018 в удовлетворении заявлений ООО «Дневник.ру» и Министерства образования Новгородской области о признании недействительными решения УФАС по Новгородской области от 26.07.2018 о деле А-13/18 о нарушении антимонопольного законодательства и предписания №12 от 5.07.2018 отказано в связи с не установлением несоответствия Федеральному закону от 5.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

с учетом изложенного, и руководствуясь частью 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции, комиссия определила рассмотрение дела №А-27/16-18 возобновить.

Следующее рассмотрение дела было назначить на 05 декабря 2018 в 15ч. 00 мин. Представители заявителя на рассмотрение настоящего дела не явились, извещены надлежащим образом.

Комиссия Управления, изучив представленные материалы, заслушав доводы сторон, установила следующее:

Из содержания инвестиционного Договора №39-01 от 27.11.2017г. следует, что объектом инвестиций является комплекс информационных систем сферы образования «Цифровая образовательная платформа Республики Адыгея».

Заказчиком по указанному договору является Министерство образования и науки Республики Адыгея, инвестором – ООО «Дневник.ру».

Предметом Договора является внедрение и техническое сопровождение Системы за счёт средств, направляемых Инвестором, включая все затраты Инвестора на обеспечение функционирования и техническое сопровождение Системы в пределах суммы, установленной разделом 5 настоящего Договора (33771 692 руб. 00 коп.),

в состав Системы входят следующие элементы:

Единый образовательный портал;

«Дневник ОО»;

«Дневник ОДО»;

«Дневник ПОО»;

«Зачисление в ОО»;

«Зачисление в ОДО»;

«Зачисление в ПОО».

огласно разделу 5 Инвестиционного договора («Порядок учёта инвестиций и распределения прибыли») Инвестор в качестве инвестиций вносит неисключительные права на внедренные в рамках реализации настоящего Инвестиционного проекта компоненты Системы, представляющие собой интеллектуальную собственность Инвестора, а также обеспечивает поддержку функционирования Системы.

Таким образом, по соглашению ООО «Дневник.ру» передаёт неисключительные лицензии на вышеуказанные АИС, входящих в Систему, Министерству и поддерживает функционирование указанных АИС.

При этом инвестиционным договором также на Министерство наложены и обязательства.

В разделе 4 Соглашения установлены обязанности Заказчика, к таковым, помимо прочего, относятся:

обеспечить достижение основных целевых показателей, изложенных в Приложении № 2 к настоящему Договору (п. 4.1.7);

не реализовывать программные решения, позволяющие осуществлять импорт в Систему цен, расписания, домашних заданий без использования стандартного пользовательского интерфейса Системы на сайте <https://dnevnik.ru> за исключением случаев когда программные решения разработаны самим Инвестором (п. 4.1.10);

рекомендовать и способствовать изданию приказа о ведении учёта посещаемости и успеваемости обучающихся в образовательных организациях в электронном журнале при помощи Системы в соответствии с графиком, указанным в Приложении № 2 к соглашению (п. 1.11);

рекомендовать и способствовать отмене использования бумажных журналов учета посещаемости и успеваемости обучающихся в образовательных организациях и ведению учета посещаемости и успеваемости обучающихся в электронном журнале при помощи Системы (п. 1.12);

способствовать распространению Системы в регионе, в том числе, но не ограничиваясь, путем информирования образовательных организаций (далее – ОО) Региона о наличии Системы и ее возможностях (п. 4.1.21).

Приложении №2 к Инвестиционному договору содержится график Целевых показателей реализации инвестиционного проекта, согласно которому доля ОО, перешедших на ведение учёта успеваемости и посещаемости в электронном виде должна составлять:

01.05.2018 – не менее 25% от общего количества ОО в Республике Адыгея;

01.11.2018 – не менее 50 % от общего количества ОО в Республике Адыгея;

01.02.2019 – не менее 80% от общего количества ОО в Республике Адыгея;

01.05.2019 – не менее 95% от общего количества ОО в Республике Адыгея.

Учитывая изложенное, из положений п. 4.1.12, п. 4.1.21 Инвестиционного договора следует, что

ля надлежащего его исполнения соглашения Министерство вынуждено будет осуществлять содвижение указанных систем, способствовать распространению программных продуктов ООО «Дневник.ру».

з содержания Инвестиционного договора, в том числе п. 4.1.11, прямо следует, что Министерство принимает обязательства по изданию приказов о ведении учёта посещаемости в образовательных организациях при помощи программных продуктов ООО «Дневник.ру».

ским образом, указанное соглашение налагает на Министерство образования, в том числе обязательства по установлению для образовательных учреждений ограничений в выборе контрагентов, то есть совершение действий, которые приводят к ограничению конкуренции, что запрещено антимонопольным законодательством.

оводы ответчиков о том, что данное соглашение направлено на поддержание в том числе воевременное ведение журналов и внесение отметок об успеваемости образовательными организациями, по существу не влияют на квалификацию действий Министерства и ООО «Дневник.ру».

нализ состояния конкуренции, проведенный Управлением показывает, что заключенный в 2017 году «Инвестиционный договор» предусматривает предоставление и использование в деятельности образовательных организаций, органов управления образованием программных продуктов, входящих в состав Системы и предоставляемых ООО «Дневник.ру».

случае реализации данного договора потребность региона, органов управления образованием, образовательных организаций в части указанных АИС и их технического сопровождения/модернизации будет отсутствовать с даты заключения договора до окончания срока его действия, а именно конец 2027 года. Более того, данный инвестиционный договор предусматривает пролонгацию, по взаимному соглашению сторон (п.6.4 Договора).

ским образом, Министерством, образовательными организациями Республики Адыгея, ввиду реализации указанного договора не будет осуществляться размещение каких-либо заказов на соответствующие информационные системы, их техническое сопровождение и модернизацию как в указанный период времени так и, возможно, в дальнейшем в случае пролонгации договора.

ведовательно, доступ на рынок соответствующих информационных систем на территории Республики Адыгея для других поставщиков аналогичных программных продуктов будет возможен ввиду отсутствия государственных/муниципальных нужд на соответствующие АИС, входящие в состав Системы.

омимо прочего, согласно условиям инвестиционного договора Министерство принимает на себя обязательства о содействии ООО «Дневник.ру», в частности, обязанность Министерства по оказанию содействия инвестору в реализации проекта по вопросам, входящим в компетенцию Министерства, в том числе рекомендовать организационно-нормативное сопровождение на объекте внедрения (4.1.13), обеспечить выделение Администрациями ОО, МОУ классов/помещений для прохождения дистанционного обучения в каждом региональном муниципалитете, оборудованных персональными компьютерами, имеющими доступ в сеть Интернет (со скоростью, достаточной для нормальной эксплуатации Системы Пользователя), а также видео проектор или большой монитор для демонстрации возможностей Системы широкой аудитории (п. 4.1.14), обеспечить заключения соглашений с муниципальными образованиями Региона для урегулирования отношений участников Системы в качестве единой инфраструктуры Региона по созданию, хранению, обработке и обмену информацией в сфере общего образования (4.5.1).

соответствии с пунктом 4.1.25 Инвестиционного договора, к обязанностям Министерства внесено предоставление серверных мощностей для размещения Платформы на протяжении всего срока действия настоящего договора в соответствии с требованиями Технического

дания.

ледует отметить, что в рамках заключенного инвестиционного договора Инвестор обладает правами на реализацию платных сервисов (п. 4.4.1). Тогда как, Заказчик лишён права препятствовать функционированию платных сервисов в составе Системы (4.1.21 Договора).

Факт распространения рекламы в информационных системах ООО «Дневник.ру» не проверяется.

Таким образом, ООО «Дневник.ру» извлекает доход от показа рекламных материалов в информационных системах на территории Республики Адыгея. Также к платным сервисам относится отказ от показа рекламных материалов.

Комиссией Управления отмечается, что при выборе в качестве инвестора ООО «Дневник.ру» Министерством не проводилось каких либо публичных процедур направленных на информирование других хозяйствующих субъектов на данном рынке о потребности региона в заключении аналогичного договора.

Кроме того, из представленного дополнения Министерства от 03.09.2018г вх.№3072, а именно протокола рабочего совещания у исполняющего обязанности Премьер-министра Республики Адыгея от 23.05.2017г. установлено, что Министерству надлежит, помимо прочего, «организовать работу по внесению образовательными учреждениями всей необходимой информации в единую образовательную платформу Дневник.ру. Срок – до 1 июля 2017г». Вместе с тем, письмо ООО «Дневник.ру» №ОР-3583 с предложением заключения соглашения – «Предложение по созданию цифровой образовательной платформы Республики Адыгея» направлено в адрес Министерства экономического развития и торговли Республики Адыгея 05.09.2018г. Такое обстоятельство подтверждает, что вопрос заключения Соглашения между Министерством образования Республики Адыгея и ООО «Дневник.ру» обсуждался задолго до заключения данного инвестиционного договора, и задолго до поступления предложения о заключении подобного договора.

В ходе рассмотрения дела Комиссия Управления приняла заключение об

обстоятельствах дела, содержащее выводы о необходимости квалификации действий Министерства и ООО «Дневник.ру» в качестве нарушения статьи 16 Закона о защите конкуренции.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела и в соответствии с пунктом 3 части 1.1 статьи 47 Закона о защите конкуренции» рассмотрение дела №А-27/16-18 отложено на 25 октября 2018г. в 14ч.30м.

Письмом от 12.12.2018г. №172-12-А Заявитель направил в адрес Управления отзыв на заключение об обстоятельствах рассматриваемого дела, в котором соглашается с выводами изложенными комиссией Управления и дополнительно сообщает об иных обстоятельствах подтверждающих законность заключения спорного Инвестиционного договора.

Комиссия Управления, ознакомившись с доводами изложенным в указанном отзыве на заключение об обстоятельствах дела, отклоняет доводы Заявителя о нарушении порядка заключения инвестиционного договора, выразившегося в превышении служебных полномочий министром образования и науки Республики Адыгея при подписании инвестиционного договора (в соответствии с п. 7 Указа Президента РА от 17.09.2007 №204 (ред. от 11.05.2017) "О порядке заключения и реализации инвестиционного соглашения" инвестиционное соглашение от имени Республики Адыгея заключается Главой Республики Адыгея или по его поручению премьер-министром Республики Адыгея.), поскольку вопросы правомочности подписи не внесены к компетенции антимонопольного органа.

Также Комиссией отклоняется довод Заявителя о нарушении пункта 9 названного Указа

резидента РА, выразившегося непредставлении документов подтверждающих вложение инвестиций, поскольку, по мнению Комиссии, данный вопрос должен решаться в рамках заключенного договора.

Вместе с тем, Комиссией Управления приняты во внимание доводы Заявителя о ранее заключенных государственных контрактах на «Выполнение работ по созданию регионального сегмента единой федеральной межведомственной системы учета контингента обучающихся по основным и дополнительным общеобразовательным программам и программам среднего профессионального образования Республики Адыгея» (№17 от 29.12.2015г.); на «Оказание услуг по модернизации и сопровождению подсистемы «Учет Контингента» из состава регионального сегмента единой федеральной межведомственной системы учета контингента обучающихся по основным и дополнительным общеобразовательным программам и программам среднего профессионального образования Республики Адыгея (контракт №14 от 17.10.2016г.); государственный контракт от 27.11.2017г. на оказание услуг по модернизации и сопровождению государственной информационной системы Республики Адыгея «Региональный сегмент единой федеральной межведомственной системы учета контингента обучающихся по основным образовательным программам и дополнительным общеобразовательным программам», заключенным по результатам проведенных государственных закупок с ПАО «Ростелеком», субподрядчиком которого выступал ООО «Дневник.ру».

В ходе рассмотрения настоящего дела представителем Министерства данный довод не проверялся, однако было отмечено, что в рамках заключенного инвестиционного договора, помимо ранее разработанных программных средств ООО «Дневник.ру» разработало и внедрило системы: «Дневник ОО», «Дневник ОДО», «Дневник ПОО», «Зачисление в ООО», «Зачисление в ОДО», «Зачисление в ПОО», а также «Учет контингента», «Комплектование ДОО». Проведение государственных закупок по сопровождению разработанных систем не осуществлялось по причине отсутствия бюджетных средств.

Таким образом, Комиссия Управления констатирует факт осуществления деятельности ООО «Дневник.ру» с использованием уже разработанных самим же ООО «Дневник.ру» информационных систем и, как следствие, заключение Инвестиционного договора, в обход каких либо публичных процедур приводит к ограничению конкуренции.

Вопрос возможности наличия картельного сговора между ПАО «Ростелеком» и ООО «Дневник.ру», упомянутого заявителем в отзыве на заключение об обстоятельствах дела не является предметом рассмотрения настоящего дела.

От ответчиков по настоящему делу также поступили возражения на заключение об обстоятельствах делу. Позиция ООО «Дневник.ру.» и Министерства отмечена выше.

Дополнительно стороны отмечают негативные последствия при досрочном расторжении рассматриваемого инвестиционного договора. При досрочном расторжении договора ООО «Дневник.ру» будет обязано прекратить техническую поддержку и дальнейшее сопровождение информационной системы, обеспечивать ее непрерывную работоспособность и модернизировать ее компоненты.

Министерство также отмечает, что помимо неблагоприятных последствий при расторжении сговора, отсутствие бюджетных средств не позволит Министерству осуществить конкурсные процедуры в соответствии законодательством о контрактной системе, для приобретения аналогичных информационных систем для предоставления государственных услуг.

Комиссия Управления обращает внимание на дополнение Министерства от 25.08.2018г., а также доводы, изложенные в возражении на заключение об обстоятельствах дела, что согласно дополнительному соглашению от 01.08.2018г. №1 к инвестиционному договору № 39-01 от 7.11.2018г., из которого следует, что пункты договора, налагающие на Министерство обязанности исключены, либо изменены и теперь носят рекомендательный характер. Вместе с тем, Комиссия отмечает, что на момент заключения Инвестиционного договора такие пункты

исутствовали. Кроме того сохранились и целевые показатели, указанные выше, для достижения которых Министерство вынуждено способствовать распространению программных продуктов именно ООО «Дневник.ру».

исследовав материалы дела, заслушав позицию лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к следующим выводам.

огласно статье 16 Закона о защите конкуренции запрещаются соглашения между федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими публичные функции указанными органами, органами или организациями, а также государственными бюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации или между ними и иными субъектами либо осуществление этими органами и организациями согласованных действий, если такие соглашения или такое осуществление согласованных действий приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности путем ограничения доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов.

запрет, установленный указанной статьей, распространяется, в том числе, на органы, осуществляющие публичные функции, в целях предупреждения их негативного вмешательства в конкурентную среду посредством использования административных инструментов.

огласно пункту 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции, соглашение - договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

согласно пункту 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции к признакам ограничения конкуренции относятся, помимо прочего, обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке.

рассматриваемый Инвестиционный договор соответствует определению соглашения как договоренности, закрепленной в письменной форме, установленному Законом о защите конкуренции.

в данном случае Министерство является не просто стороной гражданско-правового договора, а органом исполнительной власти специальной компетенции, призванным на постоянной основе реализовывать определенные властные полномочия в общественных интересах, в том числе в отношении своих подведомственных органов и организаций образования.

Таким образом, вышеуказанное содействие Министерством продвижению программных продуктов компании ООО «Дневник.ру» привело к монополизации положения ООО «Дневник.ру» на рынке информационных систем в сфере образования Республики Адыгея.

иные потенциальные претенденты на указанную деятельность и получение возможности предоставления собственных программных решений на аналогичных условиях от Министерства не были публичным образом информированы о потребностях Министерства и его намерениях заключения указанного инвестиционного договора.

по состоянию на настоящее время Инвестиционный договор сторонами не расторгнут.

основания для прекращения дела, предусмотренные статьей 48 Закона о защите конкуренции отсутствуют.

в соответствии со статьей 23 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган наделен полномочиями по выдаче хозяйствующим субъектам и органам власти предписаний о прекращении ограничивающих конкуренцию соглашений.

при таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи предписаний

Министерству образования и ООО «Дневник.ру» о прекращении ограничивающего конкуренцию соглашения.

Уководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Министерство образования и науки Республики Адыгея и ООО «Дневник.ру» нарушившими требования пункта 4 статьи 16 Закона о защите конкуренции, выразившееся в заключении Инвестиционного Договора №39-01 от 27.11.2017г., что могло привести к недопущению ограничению, устранению конкуренции путем ограничения доступа на товарный рынок хозяйствующих субъектов оказывающих услуги по внедрению и техническому сопровождению информационных систем в сфере образования Республики Адыгея.
2. Выдать Министерству образования и науки Республики Адыгея обязательное к исполнению предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Выдать ООО «Дневник.ру» обязательное к исполнению предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.
4. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о привлечении ответственного должностного лица Министерства образования и науки Республики Адыгея к административной ответственности.
5. Передать материалы настоящего дела уполномоченному должностному лицу Управления для рассмотрения вопроса о привлечении ООО «Дневник.ру» и его ответственного должностного лица к административной ответственности.

Председатель Комиссии _____ <..>

Члены Комиссии _____ <..>

_____ <..>

_____ <..>

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