

Участникам дела 5-05-А/17 по  
списку

(список прилагается)

РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ № 5-05-А/17

г. Санкт-Петербург

Резолютивная часть решения оглашена: 15.01.2018

Решение изготовлено в полном объеме: 29.01.2018

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

<...>

рассмотрев материалы дела № 5-05-А/17, возбужденного по признакам нарушения ООО «Альбатрос» (ИНН 7706553874) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О

защите конкуренции»,

в присутствии представителей Заявителя<...> – начальника юридического отдела (доверенность от 30.03.2017 № 081),

в присутствии представителя Ответчика: <...>;

в отсутствие представителей лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, уведомленных надлежащим образом,

#### УСТАНОВИЛА:

В Ленинградское УФАС России поступило заявление ФГУП «Росморпорт» (вх. от 30.12.2015 № 10465, далее - Заявитель) о признаках нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО «Альбатрос» выразившихся, по мнению Заявителя, в уклонении от заключения договора стажировки лоцманов ФГУП «Росморпорт» путем запроса информации о подлинности документов об образовании и состоянии здоровья предполагаемых к стажировке лоцманов, либо получение документа свидетельствующего о согласии ФГУП «Росморпорт» на направление запросов в образовательные и медицинские учреждения на предмет проверки подлинности указанных документов, что, по мнению Заявителя, не предусмотрено действующим законодательством в сфере судовождения.

На данное обращение, после получения информации и проведения правовой экспертизы представленных ответов, Ленинградское УФАС России направило письмо об отказе в возбуждении антимонопольного дела сославшись на то обстоятельство, что: «Действия ООО «Альбатрос», выразившиеся в направлении заявителю писем (исх. № 01-02/257 от 17.09.2015, № 01-02/333 от 02.11.2015) не могут быть квалифицированы как отказ/уклонение от заключения договора на оказание услуг по проведению стажировки лоцманов».

ФГУП «Росморпорт» обжаловало отказ Ленинградского УФАС России

в Арбитражном суде г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области (далее – АС по СПб и ЛО).

Решением АС по СПб и ЛО от 22.07.2016 в удовлетворении заявленных требований отказано.

Постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда (далее – 13 ААС) от 25.11.2016 решение суда первой инстанции отменено, признано незаконным решение Ленинградского УФАС России об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Как следует из Постановления 13 ААС: «Ни Кодекс торгового мореплавания РФ, ни Положение о морских лоцманах Российской Федерации, ни другие нормативные акты в области судовождения не предоставляют лоцманским организациям право при проведении стажировок лоцманов и кандидатов в лоцманы требовать от лоцманских организаций, в штате которых состоят стажируемые лоцманы и кандидаты, представления документов, подтверждающих подлинность дипломов о профессиональном образовании морских лоцманов и кандидатов в морские лоцманы, а также подлинность заключений медицинских комиссий о состоянии их здоровья.

Таким образом, по мнению апелляционной инстанции, вывод антимонопольного органа и суда нижестоящей инстанции о том что: «отношения между ФГУП «Росморпорт» и ООО «Альбатрос» носят гражданско-правовой характер и действующее законодательство не содержит запрета требовать предоставления любых документов, а антимонопольный орган не вправе вмешиваться в хозяйственную деятельность организаций является ошибочным, поскольку не учтен статус одного из участников ООО «Альбатрос», являющегося монополистом на рынке лоцманских услуг в морском порту Приморск, и его действия (бездействие) следовало рассматривать с учетом положений части 1 статьи 10 Закона о конкуренции.

**В резолютивной части Постановления суд обязал Управление Федеральной антимонопольной службы по Ленинградской области устранить в установленном законом порядке допущенное нарушение прав и законных интересов Федерального государственного**

## **унитарного предприятия «Росморпорт».**

Ленинградское УФАС России не согласившись с Постановлением 13 ААС, направило кассационную жалобу в Арбитражный суд Северо-Западного округа (далее – АС по СЗО).

Постановлением от 22.03.2017 АС СЗО Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 25.11.2016 оставлено в силе, кассационная жалоба Ленинградского УФАС России без удовлетворения.

В связи с изложенным, Ленинградским УФАС России после проведения повторного правового анализа, на основании выводов судов, и в соответствии со статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) Ленинградское УФАС России выдало ООО «Альбатрос» Предупреждение от 30.05.2017 № Пд/05/5 (далее – Предупреждение) о недопустимости нарушения пункта 5) части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции - экономически или технологически не обоснованные отказ либо уклонение от заключения договора с отдельными покупателями (заказчиками) в случае наличия возможности производства или поставок соответствующего товара, а также в случае, если такой отказ или такое уклонение прямо не предусмотрены федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами.

Выполнить требования Предупреждения необходимо было в срок до 24.06.2017.

22.06.2017 в адрес Ленинградского УФАС России поступило ходатайство от ООО «Альбатрос» о продлении срока выполнения предупреждения на два месяца в связи с письмами ООО «Альбатрос» в адрес ФАС России и Генеральной Прокуратуры РФ, направленные с целью получения позиции указанных ведомств по рассматриваемому вопросу.

Ленинградским УФАС России был продлен срок выполнения

Предупреждения до 24.08.2017.

По истечению вновь установленного срока выполнения Предупреждения, ООО «Альбатрос» заявило повторное ходатайство о продлении срока выполнения Предупреждения, в связи с направлением письма в адрес Министерства образования РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции ходатайство о продлении срока выполнения предупреждения должно быть мотивированным, а также должны иметься достаточные основания полагать, что в установленный срок предупреждение не может быть выполнено.

Ленинградское УФАС России, на момент получения ходатайства, не располагало такими сведениями.

В соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, **не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.**

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции, Приказом от 08.09.2017 № 227 было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства в связи с нарушением пункта 5) части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции Обществом с ограниченной ответственностью «Альбатрос».

Определение от 12.09.2017 было назначено рассмотрение дела на 05.10.2017 в 16:00 по адресу: Санкт-Петербург, ул. Смольного, д. 3, каб. 3-150.

В установленное время представители сторон явились.

На заседании Комиссии представитель Ответчика заявил ходатайство от 05.10.2017 № б/н о привлечении к участию в деле Капитана морского порта Приморск – Золотых Игоря Евгеньевича или его полномочного представителя. По мнению представителя Ответчика, рассмотрения дела по существу невозможно без

заслушивания позиции вышеуказанного лица.

Также, представители Заявителя ходатайствовали (ходатайство от 05.10.2017 № б/н) о приобщении дополнительных документов к материалам дела 5-05-А/17, а именно:

- Копию Распоряжения капитана морского порта Приморск от 09.02.2017 № 4-10-р;
- Копию письма ООО «Альбатрос» от 21.08.2017 № 01-02/326;
- Копию письма ФГУП «Росморпорт» от 14.08.2017 № 2805/17;
- Копию письма ФГУП «Росморпорт» от 18.07.2017 № 2446/17;
- Копию письма ООО «Альбатрос» от 28.02.2017 № 01-02/73;
- Копию письма ФГУП «Росморпорт» от 10.02.2017 № 0480/17.

Рассмотрев заявленные ходатайства и документы, а также материалы дела 5-05-А/17, в целях объективного и всестороннего рассмотрения дела, Комиссия, руководствуясь пунктами 1 - 3 части 1, частью 5 статьи 47 Закона о защите конкуренции, определила удовлетворить ходатайства сторон.

Очередное заседание Комиссии было назначено на 26.10.2017 года в 15 часов 00 минут по адресу: Санкт-Петербург, ул. Смольного, дом 3, помещение № 3-150, кроме того указанным Определением к рассмотрению дела, в качестве лица располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, был привлечен Капитан морского порта Приморск – Золотых Игорь Евгеньевич (а/я 8, г. Приморск, Выборгский район, Ленинградская область, 188910, эл. почта: primorskauthority@mail.pasp.ru).

Комиссией Ленинградского УФАС России, также были запрошены сведения о международном опыте аттестации (стажировки) лоцманов в морских портах.

Письмом от 19.10.2017 № б/н ФГУП «Росморпорт» представлен Порядок выдачи лоцманского удостоверения и свидетельства об освобождении от лоцманской проводки, действующий в Королевстве Дания.

ООО «Альбатрос» сообщило об отсутствии соответствующих сведений.

На заседании Комиссии Ленинградского УФАС России от 26.10.2017 представители сторон и лицо, располагающее сведениями, явились.

Представитель ООО «Альбатрос» представил в материалы дела запрос Ответчика от 31.07.2017 г. исх.№ 01-02/271, которым обратилось в Министерство образования и науки Российской Федерации (далее – Минобрнауки). Из ответа Минобрнауки от 25.08.2017 г. № 06-1069 следует, что ООО «Альбатрос» не вправе оказывать услуги по стажировке морских лоцманов – такие услуги должны оказываться образовательной организацией, имеющей соответствующую лицензию.

29.08.2017 г. Общество так же направило запрос исх. № 1-02/340 в Федеральную службу по надзору в сфере образования и науки (далее - Рособрнадзор). Полученный ответ от 15.09.2017 г. № 01-58-501/06-2548 подтверждает позицию Минобрнауки.

Также, Ответчик обратился с соответствующим запросом от 16.09.2017 г. № 01-02/350 в профильное Частное образовательное учреждение дополнительного профессионального образования «МАРСТАР» (далее - МАРСТАР) и письмом 12.10.2017 г. №01-02/374 в ФГБОУ ВО «ГУМРФ имени адмирала С.О. Макарова» (далее — Университет).

МАРСТАР 12.10.2017 г. письмом № 91-2017-МН проинформировал ООО «Альбатрос» о возможности оказания услуги по стажировке морского лоцмана на основании соответствующей лицензии.

Также, стороны ходатайствовали о привлечении к участию в рассмотрении дела ФГБОУ ВО «ГУМРФ имени адмирала С.О. Макарова».

Представители Капитана морского порта Приморск пояснили, что данные вопросы не относятся к сфере регулирования службы Капитана порта.

Рассмотрев заявленное ходатайство и документы, а также материалы дела 5-05-А/17, в целях объективного и всестороннего рассмотрения дела, Комиссия, руководствуясь пунктами 1 - 3 части 1, частью 5 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», определила удовлетворить ходатайство, назначить очередное заседание на 27.11.2017 года в 15 часов 00 минут по адресу: Санкт-Петербург, ул. Смольного, дом 3, помещение № 3-150.

Кроме того к участию в деле было привлечено Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Государственный университет морского и речного флота имени адмирала С.О. Макарова» (далее – ФГБОУ ВО «ГУМРФ имени адмирала С.О. Макарова») в качества лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах и запрошены следующие сведения:

- информацию о наличии/отсутствии программы повышения квалификации морских лоцманов (далее – Программа), а также, в случае наличия Программы, представить следующие документы:
  - документы, утвердившие Программу;
  - перечень дисциплин (учебный план) по Программе;
  - рабочие программы учебных дисциплин по Программе.

Приказом от 27.11.2017 № 302, в связи со служебной необходимостью, на основании части 2 статьи 40 Закона о защите конкуренции был заменен председатель Комиссии Ленинградского УФАС России по рассмотрению дела № 5-05-А/17 с Коннова Г.Н. на Аверьянова А.А.

Очередное заседание Комиссии Ленинградского УФАС России состоялось 27.11.2017 в 15:00.

Представители сторон по делу явились, также были представители Капитана морского порта Приморск, представители ФГБОУ ВО «ГУМРФ имени адмирала С.О. Макарова» не явились, уведомлены надлежащим образом, было заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя.

Ходатайство рассмотрено и удовлетворено.

До заседания Комиссии, ФГБОУ ВО «ГУМРФ имени адмирала С.О. Макарова» представило рабочую программу «Курс повышения квалификации морских лоцманов», утвержденную Директором Института ДПО ФГБОУ ВО «ГУМРФ имени адмирала С.О. Макарова».

На заседании представители сторон повторно изложили свою позицию. Представителем Ответчика было заявлено ходатайство о приобщении документов к материалам дела.

Ходатайство рассмотрено и удовлетворено.

Согласно данным документам, ООО «Альбатрос» был направлен запрос в адрес ФГБОУ ВО «ГУМРФ имени адмирала С.О. Макарова» о возможности проведения курсов повышения квалификации морского лоцмана, в виде стажировки по соответствующей дополнительной профессиональной образовательной программе, с учетом требований, установленных Положением о морских лоцманах Российской Федерации, утвержденным Приказом Минтранса РФ от 22.07.2008 № 112.

Институт ДПО ФГБОУ ВО «ГУМРФ имени адмирала С.О. Макарова» ответом от 17.10.2017 № 2017 сообщил, что реализация данной программы возможна на основе договора о сетевом взаимодействии между ФГБОУ ВО «ГУМРФ имени адмирала С.О. Макарова», квалифицированными морскими лоцманами, филиалом организации-владельце Системы управления движением судов (далее – СУДС).

Кроме того, представитель ООО «Альбатрос» заявил ходатайство о запросе дополнительных пояснений у ФГБОУ ВО «ГУМРФ имени адмирала С.О. Макарова».

Комиссия Ленинградского УФАС России, рассмотрев ходатайство и материалы дела, в целях объективного и

всестороннего рассмотрения дела, удовлетворила ходатайство, Определением от 30.11.2017 № О/05/329 рассмотрение дела было отложено на 15.01.2018 в 15:00.

Приказом от 10.01.2018 № 1, в связи со служебной необходимостью, на основании части 2 статьи 40 Закона о защите конкуренции был заменен председатель Комиссии Ленинградского УФАС России по рассмотрению дела 5-05-А/17 с Аверьянова А.А. на Абейдуллина Р.А.

15.01.2018 представители участников дела явились. Стороны поддержали позиции, изложенные ранее.

**Правовым анализом представленных документов, Комиссия Ленинградского УФАС России установила следующее.**

Согласно п. 28 Положения о морских лоцманах подготовка кандидатов в морские лоцманы и повышение квалификации морских лоцманов должны включать в себя:

- теоретическую подготовку;
- тренажерную подготовку;
- стажировку на судах, лоцманская проводка которых осуществляется (далее - стажировка);
- стажировку в качестве дублера оператора СУДС, в зоне действия которой находится район лоцманской проводки судов.

В силу п. 29 Положения о морских лоцманах, подготовка кандидатов в морские лоцманы и повышение квалификации морских лоцманов осуществляется в образовательных учреждениях профессионального образования. Это подтверждается в т.ч. имеющимся в деле письмом Капитана морского порта Приморск от 29.04.2016 г. № 04-140.

Осуществление образовательной деятельности требует получения лицензии (п. 40 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ

«О лицензировании отдельных видов деятельности», ч. 1 ст. 91 Федерального закона от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации»).

Лицензирование образовательной деятельности осуществляется по видам образования, уровням образования, по профессиям, специальностям, направлениям подготовки (для профессионального образования), подвидам дополнительного образования (ч. 1 ст. 91 Закона об образовании).

Образование подразделяется на следующие виды (ч. 2 ст. 10 Закона об образовании):

а) общее образование направлено на развитие личности и приобретение в процессе освоения основных общеобразовательных программ знаний, умений, навыков и формирование компетенции, необходимых для жизни человека в обществе, осознанного выбора профессии и получения профессионального образования (п. 11 ст. 2 Закона об образовании);

б) профессиональное образование направлено на приобретение обучающимися в процессе освоения основных профессиональных образовательных программ знаний, умений, навыков и формирование компетенции определенных уровня и объема, позволяющих вести профессиональную деятельность в определенной сфере и (или) выполнять работу по конкретным профессии или специальности (п. 12 ст. 2 Закона об образовании);

в) профессиональное обучение направлено на приобретение обучающимися знаний, умений, навыков и формирование компетенции, необходимых для выполнения определенных трудовых, служебных функций (определенных видов трудовой, служебной деятельности, профессий) (п. 13 ст. 2 Закона об образовании);

г) дополнительное образование направлено на всестороннее удовлетворение образовательных потребностей человека в интеллектуальном, духовно-нравственном, физическом и (или) профессиональном совершенствовании и не сопровождается повышением уровня образования (п. 14 ст. 2 Закона об образовании).

Общее и профессиональное образование реализуются по нескольким уровням (п. 3 ст. 10 Закона об образовании).

Уровни общего образования, закрепленные в Законе об образовании (ч. 4 ст. 10 данного Закона);

Уровни профессионального образования, закрепленные в Законе об образовании (ч. 5 ст. 10 данного Закона);

Дополнительное образование включает в себя следующие подвиды:

- дополнительное образование детей и взрослых;
- дополнительное профессиональное образование.

Образовательная деятельность включает в себя оказание услуг по реализации образовательных программ (п. 17 ст. 2 Закона об образовании) согласно перечню, прилагаемому к Положению о лицензировании образовательной деятельности утв. Постановлением Правительства РФ от 28.10.2013 № 966 «О лицензировании образовательной деятельности» (далее – Положение о лицензировании).

В него входят следующие программы (Приложение к Положению о лицензировании):

1) основные общеобразовательные программы дошкольного образования;

2) основные общеобразовательные программы начального общего образования;

...

18) дополнительные профессиональные программы повышения квалификации;

19) дополнительные профессиональные программы профессиональной переподготовки;

Исчерпывающий перечень услуг по реализации образовательных программ, подлежащих лицензированию, приведен в Приложении к Положению о лицензировании.

Получить лицензию на образовательную деятельность могут (ч. 2 ст. 91 Закона об образовании, абз. 1 п. 1 Положения о лицензировании):

а) образовательные организации - некоммерческие организации, осуществляющие на основании лицензии образовательную деятельность в качестве основного вида деятельности и в соответствии с целями, ради достижения которых они созданы (п. 18

ст. 2 Закона об образовании).

Согласно ч. 1 ст. 22 Закона об образовании образовательная организация создается в форме, установленной гражданским законодательством для некоммерческих организаций. Данные организационно-правовые формы предусмотрены Гражданским кодексом РФ и Федеральным законом от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях». Духовные образовательные организации создаются в порядке, определенном Федеральным законом от 26.09.1997 № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» (ч. 2 ст. 22 Закона об образовании).

Образовательные организации могут быть (ч. 4 - 7 ст. 22 Закона об образовании):

- государственными (создаваемыми РФ или субъектом РФ);
- муниципальными (создаваемыми муниципальными образованиями);
- частными (создаваемыми в соответствии с законодательством РФ физическими и (или) юридическими лицами и их объединениями, за исключением иностранных религиозных организаций).

б) организации, осуществляющие обучение, - юридические лица, которые на основании лицензии осуществляют наряду с основной образовательную деятельность в качестве дополнительного вида деятельности (п. 19 ст. 2 Закона об образовании). В соответствии со ст. 31 Закона об образовании к ним относятся:

- научные организации, осуществляющие образовательную деятельность. Такие организации вправе реализовывать программы магистратуры, подготовки научно-педагогических кадров, программы ординатуры, профессионального обучения и дополнительные профессиональные программы (ч. 2 ст. 31 Закона об образовании);
- организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (ч. 1 ст. 31 Закона об образовании). Законодатель не указал, по каким видам образовательных программ данные организации вправе осуществлять образовательную деятельность;
- организации, осуществляющие лечение, оздоровление и (или) отдых, и организации, осуществляющие социальное обслуживание. Эти организации могут осуществлять деятельность по основным и дополнительным общеобразовательным программам, основным

программам профессионального обучения (ч. 3 ст. 31 Закона об образовании);

- заграничные учреждения МИД России. Они могут осуществлять образовательную деятельность по основным и дополнительным общеобразовательным программам (ч. 4 ст. 31 Закона об образовании);

- иные юридические лица. Данные лица вправе осуществлять образовательную деятельность по программам профессионального обучения, образовательным программам дошкольного образования и дополнительным образовательным программам (ч. 5 ст. 31 Закона об образовании).

Для осуществления указанной деятельности в организации, осуществляющей обучение, создается специализированное структурное образовательное подразделение. Его деятельность регулируется положением, разрабатываемым и утверждаемым данной организацией (ч. 6 ст. 31 Закона об образовании);

в) индивидуальные предприниматели, за исключением тех, кто осуществляет образовательную деятельность непосредственно.

Названные организации и индивидуальные предприниматели вправе получить лицензию на осуществление образовательной деятельности в случае их соответствия лицензионным требованиям (п. 4 Положения).

В соответствии с п. 2 ч. 1 Постановления Правительства РФ от 15.08.2013 № 706 «Об утверждении Правил оказания платных образовательных услуг» (далее - Правила) «платные образовательные услуги» - осуществление образовательной деятельности по заданиям и за счет средств физических и (или) юридических лиц по договорам об образовании, заключаемым при приеме на обучение (далее - договор).

«исполнитель» - организация, осуществляющая образовательную деятельность и предоставляющая платные образовательные услуги обучающемуся (к организации, осуществляющей образовательную деятельность, приравниваются индивидуальные предприниматели, осуществляющие образовательную деятельность) (там же).

«заказчик» - физическое и (или) юридическое лицо, имеющее намерение заказать либо заказывающее платные образовательные услуги для себя или иных лиц на основании договора.

Из п. 6, пп. «и» п. 12 Правил следует, что услуги должны оказываться исполнителем в полном объеме в соответствии с образовательными программами (частью образовательной программы) и условиями договора об оказании платных образовательных услуг, а также на основании лицензии, сведения о которой содержатся в договоре.

Согласно Письму Минобрнауки России от 21.04.2015 № ВК-1013/06 «О направлении методических рекомендаций по реализации дополнительных профессиональных программ» (вместе с «Методическими рекомендациями по реализации дополнительных профессиональных программ с использованием дистанционных образовательных технологий, электронного обучения и в сетевой форме») в целях разработки различных по своему содержанию ДПП, учебных и учебно-методических материалов для обеспечения образовательного процесса может привлекаться профессорско-преподавательский состав других организаций, а также специалисты и консультанты различных сфер деятельности, в том числе организаций, предоставляющих материально-техническую, научно-техническую и организационно-методическую базу для проведения практики, стажировок как формы обучения и иных практико-ориентированных мероприятий.

Взаимоотношения между организацией, разрабатывающей образовательные программы, и привлекаемым внешним персоналом могут строиться на основе договоров гражданско-правового характера.

Приведенные доводы подтверждаются так же письмами соответствующих регулятора и контролирующего органа.

В частности, ООО «Альбатрос» 31.07.2017 г. обратилось в Министерство образования и науки РФ с запросом исх.№ 01-02/271. Из ответа Минобрнауки России от 25.08.2017 г. № 06-1069 следует, что ООО «Альбатрос» не вправе оказывать услуги по стажировке морских лоцманов – такие услуги должны оказываться образовательной организацией, имеющей соответствующую лицензию.

29.08.2017 г. Ответчик так же направил запрос исх. № 1-02/340 в Рособрнадзор. Полученный ответ от 15.09.2017 г. № 01-58-501/06-2548 подтверждает позицию Минобрнауки.

Учитывая изложенное, Ответчик обратился с соответствующим запросом от 16.09.2017 г. № 01-02/350 в профильное Частное образовательное учреждение дополнительного профессионального образования «МАРСТАР» и письмом 12.10.2017 г. №01-02/374 в ФГБОУ ВО «ГУМРФ имени адмирала С.О. Макарова».

МАРСТАР 12.10.2017 г. письмом № 91-2017-МН проинформировал ООО «Альбатрос» о возможности оказания услуги по стажировке морского лоцмана на основании соответствующей лицензии.

Университет 17.10.2017 г. письмом № 606 проинформировал Ответчика о возможности оказания услуги по стажировке морского лоцмана на основании соответствующей лицензии, на основе договора о сетевом взаимодействии между Университетом, квалифицированными морскими лоцманами на основании п. 30 Положения о морских лоцманах.

Заявителем в материалы дела были представлены Письменные пояснения по обстоятельствам дела от 27.11.2017 г., в которых, по мнению Ответчика, содержатся выводы, не основанные на законодательстве и материалах дела.

Так, Заявитель утверждает, что Университет «не оказывает услуги по стажировке лоцманов на судах, лоцманская проводка которых осуществляется».

Однако данное утверждение опровергается указанным письмом Университета от 17.10.2017 г. № 606, согласно которому «реализация соответствующих дополнительных программ возможна только на основе договора о сетевом взаимодействии между Университетом, квалифицированными морскими лоцманами и филиалом организации-владельца СУДС» и письмом МАРСТАР от 12.10.2017 г. № 91-2017-МН.

Более того 29.12.2017 г. в материалы дела в соответствии с Определением об отложении рассмотрения дела от 30.11.2017 г. О/05/329 Университетом было представлено письмо от 28.12.2017 г. № 768. Указанным письмом подтверждается и уточняется ранее высказанная Университетом позиция.

Между тем, как установлено материалами дела, ООО «Альбатрос» не осуществляет (и не осуществляло) образовательную

деятельность, соответствующей лицензией не располагает, в структуре Общества отсутствует специализированное структурное образовательное подразделение.

Положение о морских лоцманах не предусматривает иного порядка повышения квалификации морского лоцмана сторонних лоцманских организаций кроме как в образовательных учреждениях профессионального образования (п. 29), что подтверждается письмами Минобрнауки, Рособнадзора, МАРСТАРА, Университета, Капитана морского порта Приморск.

Пункт 30 Положения о морских лоцманах прямо предписывает, что стажировка проводится под руководством квалифицированных морских лоцманов, имеющих стаж работы в качестве морского лоцмана не менее пяти лет. Лоцманская организация не указана в Положении в качестве проводящей стажировку.

В силу вышеперечисленного, Ответчик не мог оказывать Заявителю услуги по стажировке его лоцманов в морском порту Приморск.

Ссылка Заявителя на Распоряжение Капитана морского порта Приморск № 4-10-р от 09.02.2017 г. «Об аттестации морских лоцманов в морском порту Приморск» (далее – Распоряжение № 4-10-р) так же не опровергает доводов Ответчика.

Распоряжение № 4-10-р не устанавливает обязанности лоцманской организации осуществлять практическую подготовку сторонних лоцманов: согласно п. 2 стажировку проводит опытный лоцман.

Кроме того, Комиссией проанализирована судебная практика, имеющая правовое значение для рассматриваемого дела.

Согласно пункту 36 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 5 (2017), утв. Президиумом Верховного Суда РФ 27.12.2017 оказание услуг, отвечающих критериям образовательной деятельности, без получения необходимой лицензии является основанием для привлечения оказывающего такие услуги лица к административной ответственности, установленной ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ.

Как следовало из материалов дела, общество на платной основе предоставляло образовательные услуги по подготовке судоводителей маломерных судов в соответствии с Типовой программой обучения судоводителей судов, поднадзорных Государственной инспекции по маломерным судам МЧС России (утвержденной МЧС России 28 октября 2005 г.), а также в соответствии с собственной Программой подготовки судоводителей маломерных судов.

В соответствии с пп. 1, 3 ст. 2 Федерального закона от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» образование - единый целенаправленный процесс воспитания и обучения, а также совокупность приобретаемых знаний; обучение - целенаправленный процесс организации деятельности обучающихся по овладению знаниями, умениями, навыками и компетенцией, приобретению опыта деятельности, развитию способностей, приобретению опыта применения знаний в повседневной жизни и формированию у обучающихся мотивации получения образования в течение всей жизни.

Как следует из положений ч. 1 ст. 12 Закона об образовании, содержание образования определяют образовательные программы. В силу ч. 5 ст. 12 Закона об образовании образовательные программы самостоятельно разрабатываются и утверждаются организацией, осуществляющей образовательную деятельность, если данным Законом не установлено иное.

Таким образом, общество, осуществляя обучение слушателей по программе «Подготовка судоводителей маломерных судов», а также фиксируя (в протоколах заседаний экзаменационной комиссии общества по проведению внутренних экзаменов) факт овладения слушателями соответствующими знаниями, умениями, навыками и компетенцией, осуществляет именно образовательную деятельность.

В соответствии с ч. 1 ст. 91 Закона об образовании образовательная деятельность подлежит лицензированию. Лицензирование, как установлено ч. 1 ст. 2 Закона о лицензировании, осуществляется, в том числе в целях предотвращения ущерба правам, законным интересам, жизни или здоровью граждан.

Эксплуатация маломерных судов связана с повышенной опасностью для жизни и здоровья граждан, что дополнительно подтверждает квалификацию деятельности общества как образовательной и подлежащей в связи с этим лицензированию.

Как следует из ч. 2 ст. 14.1 КоАП РФ, наказуемо осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия) обязательно (обязательна).

Согласно статье 76 Конституции Российской Федерации Законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации не могут противоречить федеральным законам, принятым в соответствии с частями первой и второй настоящей статьи. В случае противоречия между федеральным законом и иным актом, изданным в Российской Федерации, действует федеральный закон. В случае противоречия между федеральным законом и нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации, изданным в соответствии с частью четвертой настоящей статьи, **действует нормативный правовой акт субъекта Российской Федерации.**

**В связи с тем, что Положение о морских лоцманах является нижестоящим правовым актом и имеет правовую неопределенность, в части образовательной деятельности, в рассматриваемой ситуации необходимо руководствоваться вышестоящим нормативным правовым актом, а именно Законом об образовании.**

Принимая во внимание обстоятельства, установленные материалами дела, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Ленинградского УФАС России,

#### **РЕШИЛА:**

1. Прекратить производство по делу № 05-05-А/117 возбужденное по признакам нарушения ООО «Альбатрос» (ИНН 7706553874) пункта 5 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 №

135-ФЗ «О защите конкуренции»;

2. Рекомендовать ФГУП «Росморпорт» обратиться в профильное учебное учреждение для проведения стажировок своих лоцманов в новых акваториях;
3. Отправить настоящее решение в ФАС России для формирования единообразия практики по рассматриваемой ситуации.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия. Решение может быть обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.

Приложение:

Приложение № 1 (Перечень участников по списку) – на 01 л. в 01 экз.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>