ИП-06/16157 от 28.10.2019

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее-Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <…> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <…> – (должностное лицо)

<…> – (должностное лицо)

Рассмотрев дело №016/01/11-1187/2019 по признакам нарушения ОАО «Городская клиническая больница №12» и ООО «Барс- Медицина» пункта 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее- Закон о защите конкуренции) в части заключения договора №141 от 31.10.2016 между ОАО «Городская клиническая больница №12» и ООО «Барс-Медицина» на оказание медицинских услуг без проведения конкурентных процедур, что приводит или может привести к ограничению конкуренции, в присутствии:

-представителя ОАО «Городская клиническая больница №12» <…>.;

-в отсутствие представителя ООО «Барс-Медицина», извещён надлежащим образом;

УСТАНОВИЛА:

Основанием для возбуждения дела №016/01/11-1187/2019 о нарушении антимонопольного законодательства послужило обнаружение Татарстанским УФАС России признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ОАО «Городская клиническая больница №12» и ООО «Барс Медицина».

Так, решением Арбитражного суда Республики Татарстан по делу №А65-2106/2018 от 31 июля 2017 года, которое вступило в законную силу, установлено, что в действиях ОАО «Городская клиническая больница №12 и ООО «Барс Медицина» имеются признаки согласованного поведения (страница 7 Решения).

На основании изложенного Татарстанским УФАС России издан приказ № 01/337-к от 07 августа 2019 года о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела №016/01/16-1187/2019 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ОАО «Городская клиническая больница №12» и ООО «Барс- Медицина» пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части заключения договора №141 от 31.10.2016 между ОАО «Городская клиническая больница №12» и ООО «Барс-Медицина» на оказание медицинских услуг без проведения конкурентных процедур.

В ходе рассмотрения дела №016/01/11-1187/2019 Комиссией установлены следующие обстоятельства.

31 октября 2016 года между ОАО «Городская клиническая больница №12» и ООО «Барс-Медицина» заключён договор №141 на оказание медицинских услуг, согласно которому Заказчик (ОАО «Городская клиническая больница №12») поручает и оплачивает, а Исполнитель (ООО «Барс-Медицина») принимает на себя обязательства в соответствии с условиями настоящего Договора оказать Заказчику услуги по проведению диспансеризации муниципальных служащих и иных сотрудников учреждений-клиентов Заказчика.

Согласно пункту 2.1 договора №141 от 31 октября 2016 года стоимость работ составляет 1 844630 (Один миллион восемьсот сорок четыре тысячи шестьсот тридцать) рублей 42

копейки.

ОАО «Городская клиническая больница №12» заключило указанный договор с ООО «Барс- Медицина» без проведения конкурентных процедур как с единственным поставщиком.

В рассматриваемом случае заключение договора №141 от 31 октября 2016 без проведения конкурентных процедур является нарушением закона о защите конкуренции, Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее- Закон о закупках) и положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ОАО «Городская клиническая больница №12» (далее- Положение о закупках).

Так, во исполнение Закона о закупках 22 мая 2016 года протоколом №10 на заседании Совета директоров ОАО «Городская клиническая больница №12» утверждено Положение о закупках

В соответствии с частью 2 статьи 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В соответствии с частью 2 стать 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений Закона о закупках.

В соответствии с частью 1 статьи 4 Закона о закупках Положение о закупке, изменения, вносимые в указанное положение, подлежат обязательному размещению в единой информационной системе не позднее чем в течение пятнадцати дней со дня утверждения.

Таким образом, юридическое лицо, принявшее положение закупках товаров, работ, услуг для обеспечения собственных нужд в соответствии с Законом о закупках, обязано осуществлять закупки для удовлетворения собственных нужд в строгом соответствии с таким положением. Фактически, положение о закупках является нормативно-правовым актом для юридического лица, принявшего такое положение, а также для потенциальных контрагентов такого лица.

Однако при заключении договора №141 от 31 октября 2016 ОАО «Городская клиническая больница №12» и ООО «Барс Медицина» не руководствовались Положением о закупках.

В соответствии с пунктом 3.1.1 Положения о закупках конкурентными способами закупки ОАО «Городская клиническая больница №12» являются: конкурс, аукцион, конкурентные переговоры, запрос предложений, запрос котировок.

В соответствии с пунктом 3.2.1 Положения о закупках конкурентные процедуры закупок проводятся среди неограниченного круга участников.

В соответствии с пунктом 3.1.2 единственным неконкурентным способом осуществления закупки является закупка у единственного поставщика.

Статьёй 3.6 Закона о закупках установлено, что порядок подготовки и осуществления

закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) и исчерпывающий перечень случаев проведения такой закупки устанавливаются положением о закупке.

Пунктом 5.8 Положения о закупках определён исчерпывающий перечень случаев, в которых ОАО «Городская клиническая больница №12» вправе применять процедуру закупки у единственного поставщика.

Однако ни Татарстанским УФАС России в ходе рассмотрения настоящего дела, ни судами трёх инстанций ходе рассмотрения дела №А65-2106/2018 не установлено оснований для заключения ОАО « Городская клиническая больница №12» договора на оказание медицинских услуг с ООО «Барс-Медицина» как с единственным поставщиком в соответствии с Положением о закупках.

Следовательно, правовых оснований у ОАО « Городская клиническая больница №12» для заключения договора с ООО «Барс-Медицина» как с единственным поставщиком на оказание медицинских услуг не имелось.

В соответствии в пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции Запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям может быть отнесено, в частности, соглашение о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

Установленный данной нормой запрет ориентирован на хозяйствующие субъекты и преследует цель предотвращения негативного влияния на конкурентную среду путём запрета соглашений, которые приводят или могут привести к ограничению конкуренции.

При этом из закрепленных в данной норме положений следует, что достаточным основанием для вывода о нарушении установленных в них запретов является создание условий для наступления негативных последствий для конкуренции в виде её ограничения.

Заключение договора №141 от 31 октября 2016 могло привести к ограничению конкуренции, так как рынок по оказанию услуг по прохождению диспансеризации в границах муниципального образования города Казани в период за 2016 год являлся конкурентным.

Кроме того, в тех случаях, когда требуется проведение торгов, подразумевающих состязательность хозяйствующих субъектов, их непроведение, за исключением случаев, допускаемых законом, не может не влиять на конкуренцию, поскольку лишь при публичном объявлении торгов в установленном порядке могут быть выявлены потенциальные желающие получить товары, работы, услуги, доступ к соответствующему товарному рынку либо права ведения деятельности на нем. Данная позиция основана на выводах, которые содержатся в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.11.2011 N 8799/11 по делу N А66-7056/2010, а также в Определении Верховного Суда Российской Федерации от 24.06.2015 N 307КГ15-1408.

В соответствии с пунктом 18 статьи 4 Закона о защите конкуренции под соглашением понимается договоренность в письменной форме, содержащаяся в документе или нескольких документах, а также договоренность в устной форме.

Следовательно, Закон о защите конкуренции под запрещённым соглашением понимает в том числе документ в письменной форме, которым может быть и гражданско-правовой договор, не соответствующий требованиям антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 1 статьи 422 Гражданского кодекса Российской Федерации договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Договор №141 от 31 октября 2016 заключён без проведения конкурентных процедур, в то время как Положение о закупках не позволяло ОАО « Городская клиническая больница №12» заключать данный договор с ООО «Барс-Медицина» как с единственным поставщиком. Следовательно, договор №141 от 31 октября 2016 заключён с нарушением антимонопольного законодательства.

Таким образом, из того, что Закон о защите конкуренции под соглашением понимает в том числе и гражданско-правовой договор, не соответствующий требованиям антимонопольного законодательства, а для квалификации нарушения, предусмотренного статьёй пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции, необходимо установить, что соглашение приводит или может привести к ограничению конкуренции, следует вывод, что заключение гражданско-правового договора между хозяйствующими субъектами в нарушение норм действующего законодательства, приводящего к ограничению конкуренции, необходимо расценивать как нарушение пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Заключение договора ОАО «Городская клиническая больница №12» с ООО «Барс-Медицина» как с единственным поставщиком в отсутствие конкурентных процедур способствовало созданию ООО «Барс- Медицина» преимущественного положения на рынке по оказанию услуг по прохождению диспансеризации и лишило возможности других хозяйствующих субъектов, осуществляющих аналогичную деятельность, реализовать свое право на заключение договора.

Из вышеизложенного следует, что договор №141 от 31 октября 2016 года, заключённый между ОАО «Городская клиническая больница №12» и ООО «Барс- Медицина», является запрещённым соглашением в понимании Закона о защите конкуренции и привёл или мог привести к ограничению конкуренции в виде создания другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок.

Таким образом, заключение договора №141 от 31 октября 2016 года между ОАО «Городская клиническая больница №12» и ООО «Барс- Медицина» без проведения конкурентных процедур следует квалифицировать в соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции.

Также помимо договора №141 от 31 октября 2016 года, заключённого без проведения конкурентных процедур, доказательством наличия антиконкурентного соглашения в действиях ОАО «Городская клиническая больница №12» и ООО «Барс- Медицина» служит то обстоятельство, что фактическое производство работ началось в сентябре 2016, то есть до заключения договора №141 от 31октября 2016 года на оказание медицинских услуг.

Указанное обстоятельство было установлено Татарстанским УФАС России в ходе рассмотрения дела №06-85/2017 о нарушении антимонопольного законодательства, а также вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Республики Татарстан по делу №А65-2106/2018 от 31 июля 2018 года, а следовательно,

опровержению не подлежит.

Необходимо отметить, что ОАО «Городская клиническая больница №12» не имело права заключать договор №141 от 31 октября 2016 года на оказание медицинских услуг.

Так, в июле 2016 года уполномоченным учреждением по определению поставщиков для нужд заказчиков Исполнительного комитета муниципального образования города Казани (МКУ «Дирекция по конкурентной политике и закупкам города Казани») было опубликовано извещение №0811300008316001282 о проведении совместных торгов, предмет контракта: «Проведение диспансеризации муниципальных служащих и иных сотрудников Заказчика».

Начальная цена контракта 6 374 510,00 руб. Сроки оказания услуг с сентября по ноябрь 2016 года в соответствии с графиком прохождения.

На участие в аукционе подано 5 заявок. По итогам проведения аукциона победителем аукциона признано ОАО «Городская клиническая больница №12».

На основании Протокола №548-16-ЭА-2 от 17.08.2016. подведения итогов аукциона в электронной форме, ОАО «Городская клиническая больница №12» заключила муниципальные контракты с Заказчиками по аукциону.

Согласно пункту 9.4. раздела 9 муниципальных контрактов «Другие условия» ни одна из Сторон не вправе передавать свои права и обязанности или их часть по настоящему Контракту третьему лицу.

Вместе с тем, ОАО «Городская клиническая больница №12» передало права и обязанности по муниципальным контрактам ООО «Барс Медицина» по договору № 141 от 31 октября 2016 года.

Передача прав и обязанностей ОАО «Городская клиническая больница №12» по муниципальным контрактам ООО «Барс Медицина» при наличии запрета на такую передачу также косвенно свидетельствует о наличии антиконкурентного соглашения в действиях ОАО «Городская клиническая больница №12» и ООО «Барс Медицина» при заключении договора № 141 от 31октября 2016 года без проведения конкурентных процедур.

В соответствии с частью 5.1. статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 1.3 Приказа Федеральной антимонопольной службы от 28 апреля 2010 г. N 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" Проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке в качестве продавцов и покупателей;

Временные границы существования товарного рынка для рассмотрения настоящего дела определены 2016 годом.

Продуктовые границами определяются исходя из предмета заключённого договора. Продуктовыми границами товарного рынка в рассматриваемом случае является оказание услуг по проведению диспансеризации.

Географические границы товарного рынка определяются в соответствии с местом заключения соглашения. Географическими границами товарного рынка по оказанию услуг по проведению диспансеризации являются границы муниципального образования города Казани.

В 2016 году на указанном товарном рынке осуществляли предпринимательскую деятельность следующие хозяйствующие субъекты (извещение №0811300008316001282 о проведении совместных торгов, предмет контракта: «Проведение диспансеризации муниципальных служащих»):

- ОАО «Городская клиническая больница №12» (ИНН 1657011160);

-ООО «КОНСУЛЬТАТИВНО-ДИАГНОСТИЧЕСКИЙ ЦЕНТР АВИАСТРОИТЕЛЬНОГО РАЙОНА» (ИНН 1661042280);

-ГАУЗ «Городская клиническая больница № 7» (ИНН 1658012247);

- ООО «Клиника восстановительной медицины») (ИНН 1657082883);

- ООО «АК БАРС МЕДИЦИНА» (ИНН 1655153049);

-ООО «Барс Медицина» (ИНН 1655322770);

Таким образом, рынок по оказанию услуг по проведению диспансеризации в городе Казани является конкурентным, и выбор поставщика без проведения конкурентных процедур является не допустимым и приводит или может привести к ограничению конкуренции.

В соответствии с пунктом 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции запрещаются иные соглашения между хозяйствующими субъектами (за исключением "вертикальных" соглашений, которые признаются допустимыми в соответствии со статьей 12 настоящего Федерального закона), если установлено, что такие соглашения приводят или могут привести к ограничению конкуренции. К таким соглашениям может быть отнесено, в частности, соглашение о создании другим хозяйствующим субъектам препятствий доступу на товарный рынок или выходу из товарного рынка.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Ограничение конкуренции подразумевает то, что в результате принятия соответствующим органом акта и (или) осуществления действия (бездействия) существенно снижается возможность конкуренции.

Таким образом, в действиях ОАО «Городская клиническая больница №12» и ООО «Барс Медицина» имеются признаки нарушения пункта 3 части 4 статьи 11 Закона о защите конкуренции в части заключения договора №141 от 31 октября 2016 года на оказание

медицинских услуг без проведения конкурентных процедур, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

В ходе рассмотрения настоящего дела ОАО «Городская клиническая больница №12» давались письменные (вх.14898 от 13.09.2019) и устные пояснения, согласно которым заключение договора №141 от 31 октября 2016 года относится к стадии исполнения муниципальных контрактов, целью заключения договора №141 от 31 октября 2016 года является своевременное исполнение муниципальных контрактов.

Указанный довод не может быть принят во внимание, так как, во-первых, не опровергает того юридически значимого обстоятельства, что договор №141 от 31 октября 2016 года был заключён без проведения обязательных конкурентных процедур, и во-вторых, муниципальные контракты согласно пункту 9.4. раздела 9 должны были быть исполнены самим ОАО «Городская клиническая больница №12».

В соответствии со статьёй 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссией в адрес ответчиков было направлено заключение об обстоятельствах дела №016/01/11-1187/2019.

Письменные возражения на заключение об обстоятельствах дела от ответчиков не поступало.

Согласно части 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции, за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьями 16, 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, частью 1 статьи 49, пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия Татарстанского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать ОАО «Городская клиническая больница №12» (ИНН: 1657011160, ОГРН: 1021603880539) и ООО «Барс-Медицина» (ИНН: 1655322770; ОГРН: 1151690019975) нарушившими пункт 3 части 4 статьи 11 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции в части заключения договора №141 от 31.10.2016 между ОАО «Городская клиническая больница №12» и ООО «Барс-Медицина» на оказание медицинских услуг без проведения конкурентных процедур, что приводит или может привести к ограничению конкуренции.

Передать имеющиеся материалы должностному лицу Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии: <…> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <…> – (должностное лицо)

<…> – (должностное лицо)