

## РЕШЕНИЕ № 34

г. Хабаровск

Резолютивная часть решения оглашена 24 апреля 2015 года

В полном объеме решение изготовлено 30 апреля 2015 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе председательствующего <...> – заместитель руководителя Хабаровского УФАС России, начальник отдела контроля органов власти, членов Комиссии: <...> – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России, <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти Хабаровского УФАС России,

в присутствии представителей:

ООО «Медицинское учреждение «Империя здоровья» – <...> (доверенность от 23.04.2015),

ООО «ДНК-Лаборатория» – <...> (доверенность от 04.04.2015 № 2),

Правительство Хабаровского края – <...> (доверенность от 26.12.2014 № 9.3.28-29276),

Министерство здравоохранения Хабаровского края – <...> (доверенность от 23.04.2015 № 06.01.-01-7422),

рассмотрев дело № 8-01/74 по признакам нарушения Правительством Хабаровского края части 1 статьи 15 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

### УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступила жалоба ООО «МУ «Империя здоровья» в которой общество оспаривает правомерность распоряжения Правительства Хабаровского края от 26.12.2014 № 995-рп, которым утверждены перечни медицинских организаций, уполномоченных на выдачу на территории Хабаровского края документа, подтверждающего отсутствие у иностранного гражданина заболевания наркоманией; инфекционных заболеваний, которые представляют опасность для окружающих, предусмотренных перечнем, утверждаемым уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, медицинских организаций,

уполномоченных на выдачу на территории Хабаровского края сертификата об отсутствии у иностранного гражданина заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека.

Представитель общества изложенную в жалобе позицию поддержала в полном объеме, указав, что в названные перечни включены только организации краевой формы собственности, что исключает право иных медицинских организаций, имеющих соответствующую лицензию, оказывать данные услуги, ограничивает конкуренцию.

ООО «ДНК-Лаборатория» в представленных пояснениях сообщило, что у Правительства края не имелось оснований для ограничения перечня медицинских организаций только краевыми учреждениями, поскольку любая медицинская организация вправе проводить освидетельствования иностранных граждан для получения ими разрешения на работу. На обращение в Правительство края включить общество в перечень получили отказ. Учитывая, что перечень медицинских организаций доведен до УФМС России по Хабаровскому краю, выданные обществом медицинские заключения от иностранных граждан не принимаются в связи с отсутствием общества в утвержденном перечне медицинских организаций.

В представленных по делу пояснениях Правительство края с нарушением антимонопольного законодательства не согласилось, его представитель в заседании комиссии пояснила, что распоряжение издано в пределах полномочий Правительства края в целях реализации изменений, внесенных в Федеральный закон от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации». В настоящее время перечень медицинских организаций изменен, в него включены все медицинские организации, расположенные на территории края и имеющие лицензию на данный вид деятельности. В соответствии с Федеральным законом от 30.03.1995 № 38-ФЗ «О предупреждении и распространении в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)» выдача официального документа о наличии либо отсутствии ВИЧ-инфекции у освидетельствуемого лица осуществляется только медицинскими организациями государственной или муниципальной системы здравоохранения, в связи с этим в третий перечень не могут быть включены частные медицинские организации.

Представитель министерства здравоохранения края поддержал позицию Правительства края, а также позицию, изложенную министерством в представленных возражениях. Полагает, что установленная обязанность органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации определить перечень медицинских организаций, уполномоченных на выдачу соответствующего документа, а также отсутствие на федеральном уровне нормативного правового акта, устанавливающего порядок формирования таких перечней, корреспондирует праву публичного органа самостоятельно определить те медицинские организации, которые будут включены в перечень.

Комиссия Хабаровского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, пришла к следующему выводу.

В соответствии с пунктом 5 части 2 статьи 13.3 Федерального закона от 25.07.2002 №

115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» для получения патента иностранный гражданин в течение тридцати календарных дней со дня въезда в Российскую Федерацию представляет лично или через уполномоченную субъектом Российской Федерации организацию, указанную в [пункте 9 статьи 13](#) настоящего Федерального закона, в территориальный орган федерального органа исполнительной власти в сфере миграции документы, подтверждающие отсутствие у данного иностранного гражданина заболевания наркоманией и инфекционных заболеваний, которые представляют опасность для окружающих, предусмотренных перечнем, утверждаемым уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, а также сертификат об отсутствии у данного иностранного гражданина заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции), выданные медицинскими организациями, находящимися на территории Российской Федерации, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации или федеральным законом.

Высший исполнительный орган государственной власти субъекта Российской Федерации обязан установить перечень медицинских организаций, уполномоченных на выдачу на территории данного субъекта Российской Федерации документов, указанных в настоящем подпункте.

Распоряжением Правительства Хабаровского края от 26.12.2014 № 995-рп утверждены:

[Перечень](#) медицинских организаций, уполномоченных на выдачу на территории Хабаровского края документа, подтверждающего отсутствие у иностранного гражданина заболевания наркоманией;

[Перечень](#) медицинских организаций, уполномоченных на выдачу на территории Хабаровского края документа, подтверждающего отсутствие у иностранного гражданина инфекционных заболеваний, которые представляют опасность для окружающих, предусмотренных перечнем, утверждаемым уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти;

[Перечень](#) медицинских организаций, уполномоченных на выдачу на территории Хабаровского края сертификата об отсутствии у иностранного гражданина заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции).

В перечни включены краевые государственные учреждения здравоохранения.

На обращения ООО «Медицинское учреждение «Империя здоровья», ООО «ДНК-Лаборатория» о включении обществ в названные перечни, в целях осуществления деятельности в соответствии с предоставленными им лицензиями, Министерством здравоохранения края отказано со ссылкой на отсутствие на то правовых оснований.

Статьей 22 Федерального закона от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» установлено, что высшее должностное лицо субъекта Российской Федерации (руководитель высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации)

Федерации) на основании и во исполнение [Конституции](#) Российской Федерации, федеральных законов, нормативных актов Президента Российской Федерации, постановлений Правительства Российской Федерации, конституции (устава) и законов субъекта Российской Федерации издает указы (постановления) и распоряжения.

В соответствии с установленным данной правовой нормой правилом, акты высшего должностного лица субъекта Российской Федерации (руководителя высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации), акты высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации не должны противоречить [Конституции](#) Российской Федерации, федеральным законам, принятым по предметам ведения Российской Федерации и предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, указам Президента Российской Федерации, постановлениям Правительства Российской Федерации, конституции (устава) и законам субъекта Российской Федерации.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции установлен запрет на действия (бездействие) органов власти, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в том числе, установление для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары, создание дискриминационных условий.

Из данного законоположения следует, что для квалификации нарушения антимонопольного законодательства достаточно наличия возможности наступления негативных последствий для конкуренции, например, в будущем.

Под конкуренцией понимается 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 (пункт 7 статьи 4).

К признакам ограничения конкуренции пункт 17 статьи 4 Закона о защите конкуренции относит сокращение числа хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, на товарном рынке, рост или снижение цены товара, не связанные с соответствующими изменениями иных общих условий обращения товара на товарном рынке, отказ хозяйствующих субъектов, не входящих в одну группу лиц, от самостоятельных действий на товарном рынке, определение общих условий обращения товара на товарном рынке соглашением между хозяйствующими субъектами или в соответствии с обязательными для исполнения ими указаниями иного лица либо в результате согласования хозяйствующими субъектами, не входящими в одну группу лиц, своих действий на товарном рынке, иные обстоятельства, создающие возможность для хозяйствующего субъекта или нескольких хозяйствующих субъектов в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товара на товарном рынке, а также установление органами государственной власти, органами местного самоуправления, организациями, участвующими в предоставлении государственных или муниципальных услуг, при участии в предоставлении таких услуг требований к товарам или к хозяйствующим субъектам, не предусмотренных законодательством Российской Федерации. Приведенный перечень не является исчерпывающим.

Дискриминационные условия - условия доступа на товарный рынок, условия производства, обмена, потребления, приобретения, продажи, иной передачи товара, при которых хозяйствующий субъект или несколько хозяйствующих субъектов поставлены в неравное положение по сравнению с другим хозяйствующим субъектом или другими хозяйствующими субъектами (пункт 8 статьи 4).

Согласно пункту 46 части 1 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» медицинская [деятельность](#) подлежит лицензированию.

Порядок проведения лицензирования медицинской деятельности и перечень работ (услуг), составляющих медицинскую деятельность, утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 16.04.2012 № 291.

В данный перечень включены работы (услуги) по медицинскому освидетельствованию на состояние опьянения (алкогольного, наркотического или иного токсического), на выявление ВИЧ-инфекции, медицинскому освидетельствованию на наличие инфекционных заболеваний, представляющих опасность для окружающих и являющихся основанием для отказа иностранным гражданам и лицам без гражданства в выдаче либо аннулировании разрешения на временное проживание, или вида на жительство, или разрешения на работу в Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 02.04.2003 № 188 утвержден [перечень](#) инфекционных заболеваний, представляющих опасность для окружающих и являющихся основанием для отказа в выдаче либо аннулирования разрешения на временное проживание иностранным гражданам и лицам без гражданства, или вида на жительство, или разрешения на работу в Российской Федерации, к которым отнесены болезнь, вызванная вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекция); лепра (болезнь Гансена); туберкулез; инфекции, передающиеся преимущественно половым путем (сифилис, хламидийная лимфогранулема венерическая), шанкرويد).

Статьей 7 Федерального закона от 30.03.1995 № 38-ФЗ «О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)» установлено, что медицинское освидетельствование проводится в медицинских организациях и включает в себя в том числе соответствующее лабораторное исследование, которое проводится на основании лицензии, предоставляемой в порядке, установленном [законодательством](#) Российской Федерации.

Выдача официального документа о наличии или об отсутствии ВИЧ-инфекции у освидетельствуемого лица осуществляется только медицинскими организациями государственной или муниципальной системы здравоохранения.

В пункте 11 статьи 2 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» под медицинской организацией понимается юридическое лицо независимо от организационно-правовой формы, осуществляющее в качестве основного (уставного) вида деятельности медицинскую деятельность на основании лицензии, выданной в порядке, установленном [законодательством](#) Российской Федерации. Положения

настоящего Федерального закона, регулирующие деятельность медицинских организаций, распространяются на иные юридические лица независимо от организационно-правовой формы, осуществляющие наряду с основной (уставной) деятельностью медицинскую деятельность, и применяются к таким организациям в части, касающейся медицинской деятельности. В целях настоящего Федерального закона к медицинским организациям приравниваются индивидуальные предприниматели, осуществляющие медицинскую деятельность.

Из приведенных положений законодательства следует, что медицинское освидетельствование на наличие заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека, может проводиться медицинской организацией любой организационно-правовой формы, тогда как выдача официального документа о наличии или об отсутствии ВИЧ-инфекции у освидетельствуемого лица осуществляется только медицинскими организациями государственной или муниципальной системы здравоохранения.

Не содержится в законодательстве ограничений (за исключением необходимости получения соответствующей лицензии) на осуществление обследований с целью установления заболевания наркоманией и инфекционными заболеваниями, которые представляют опасность для окружающих, предусмотренными перечнем, утверждаемым уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти.

Поскольку оспариваемое распоряжение Правительства края создает дискриминационные условия доступа на рынок оказания услуг обследования иностранного гражданина на наличие заболевания наркоманией и инфекционных заболеваний, которые представляют опасность для окружающих, предусмотренных перечнем, утверждаемым уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, а также выдачи сертификата об отсутствии у данного иностранного гражданина заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции), препятствует медицинским организациям, расположенным на территории края, оказывать данные услуги (выполнять работы) в соответствии с предоставленной им лицензией, рассматриваемые действия Правительства Хабаровского края не соответствуют пунктам 5, 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

Представленным в материалы дела распоряжением Правительства Хабаровского края от 23.04.2015 № 236-рп в перечни медицинских организаций, утвержденные распоряжением Правительства Хабаровского края от 26.12.2014 № 995-рп, внесены изменения. Перечни дополнены частными медицинскими организациями, в числе которых ООО «Медицинское учреждение «Империя здоровья», ООО «ДНК-Лаборатория», также расширен перечень медицинских организаций, уполномоченных на выдачу на территории Хабаровского края сертификата об отсутствии у иностранного гражданина заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции). Внесенные изменения свидетельствуют о добровольном устранении Правительством края нарушения антимонопольного законодательства.

Добровольное устранение нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение, является в силу пункта 1 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции основанием прекращения рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. При этом,

резольтивная часть решения о прекращении рассмотрения дела должна содержать сведения об установлении факта нарушения ответчиком антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия Правительства Хабаровского края, выразившиеся в установлении распоряжением Правительства Хабаровского края от 26.12.2014 № 995-рп перечня медицинских организаций, имеющих право на выдачу на территории Хабаровского края документа, подтверждающего отсутствие у иностранного гражданина заболевания наркоманией, инфекционных заболеваний, которые представляют опасность для окружающих, предусмотренных перечнем, утверждаемым уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти, сертификата об отсутствии у иностранного гражданина заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции), без учета всех медицинских организаций, имеющих право оказывать данные услуги (выполнять работы) на территории края в соответствии с предоставленной им лицензией, нарушением пунктов 5, 8 части 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции.

2. Рассмотрение дела № 8-01/74 прекратить, в связи с добровольным устранением Правительством Хабаровского края нарушения антимонопольного законодательства.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его принятия.