

РЕШЕНИЕ № 42

Резолютивная часть решения оглашена «26» июля 2011 г. В полном объеме решение изготовлено «08» августа 2011 г. Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства рассмотрев дело № 8-01/247 по признакам нарушения Министерством здравоохранения Хабаровского края дело (ул. Фрунзе, 72, г. Хабаровск, 680002) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии представителей Министерства здравоохранения Хабаровского края, ЗАО «Ист – Фарм», Комитет государственного заказа Правительства Хабаровского края, ОАО «Дальхимфарм»,

УСТАНОВИЛА:

В Хабаровское УФАС России поступило заявление ЗАО «Ист-Фарм» на действия Министерства здравоохранения Хабаровского края (далее-Министерство), выразившиеся в направлении в адрес государственных учреждений здравоохранения Хабаровского края письма от 03.05.2011 № 012-4342 , рекомендующего им осуществлять закупку инфузионных растворов без проведения торгов у единственного поставщика -ОАО «Дальхимфарм», что, по мнению заявителя, противоречит антимонопольному законодательству, т.к. указанными действиями ограничивается доступ иных хозяйствующих субъектов на соответствующий товарный рынок, необоснованно создаются преимущества в осуществлении хозяйственной деятельности ОАО «Дальхимфарм». В заседании Комиссии представители заявителя поддержали данные доводы в полном объеме.

Министерством в материалы дела представлено пояснение, согласно которому указанное письмо носит информационный характер, статьей 10 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов) установлено, что решение о способе размещения заказа принимается заказчиком самостоятельно, в соответствии с положениями данного Закона. Издание указанного письма связано с необходимостью поддержания мобилизационных мощностей ОАО «Дальхимфарм». В заседании Комиссии представитель Министерства поддержал данные доводы в полном объеме.

Согласно пояснениям Министерства промышленности и транспорта Хабаровского края, Комитета государственного заказа Правительства Хабаровского края указанное письмо носит рекомендательный характер и не возлагает на учреждения здравоохранения обязанность производить закупки инфузионных товаров у ОАО «Дальхимфарм». Издание указанного письма связано с необходимостью поддержания мобилизационных мощностей ОАО «Дальхимфарм». В заседании Комиссии представитель Комитета государственного заказа Правительства Хабаровского края поддержал данную правовую позицию в полном объеме.

Рассмотрев материалы дела, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующим выводам. Письмом Министерства здравоохранения Хабаровского края от 03.05.2011 № 012-4342 учреждениям

здравоохранения Хабаровского края рекомендовано осуществлять закупку инфузионных растворов, производимых ОАО «Дальхимфарм», в соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов. Согласно тексту данного письма предложение заключать контракты на поставку инфузионных растворов исключительно с ОАО «Дальхимфарм» адресовано всем государственным учреждениям здравоохранения Хабаровского края.

Согласно части 1 статьи 1 Закона о размещении заказов настоящий Закон регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных, муниципальных нужд, нужд бюджетных учреждений, в том числе устанавливает единый порядок размещения заказов.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о размещении заказов под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов Российской Федерации и внебюджетных источников финансирования потребности Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков (в том числе для реализации федеральных целевых программ), для исполнения международных обязательств Российской Федерации, в том числе для реализации межгосударственных целевых программ, в которых участвует Российская Федерация, либо потребности субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков, в том числе для реализации региональных целевых программ. Под нуждами федеральных бюджетных учреждений и бюджетных учреждений субъектов Российской Федерации понимаются обеспечиваемые федеральными бюджетными учреждениями, бюджетными учреждениями субъектов Российской Федерации (независимо от источников финансового обеспечения) потребности в товарах, работах, услугах соответствующих бюджетных учреждений.

В свою очередь государственными заказчиками выступают соответственно государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, казенные учреждения и иные получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования. Иными заказчиками выступают бюджетные учреждения при размещении ими заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг независимо от источников финансового обеспечения их исполнения (часть 1 статьи 4 Закона о размещении заказов).

Из статьи 10 Закона о размещении заказов следует, что размещение заказов может осуществляться путем проведения торгов, либо без их проведения, в т.ч. путем размещения заказа у единственного поставщика. Таким образом, Законом о размещении заказов установлен порядок размещения заказов для государственных и муниципальных нужд, а также нужд бюджетных учреждений именно государственными и муниципальными заказчиками, а также бюджетными учреждениями в целях удовлетворения государственных и муниципальных нужд

таких заказчиков.

Согласно части 1 статьи 55 Закона о размещении заказов под размещением заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) понимается способ размещения заказа, при котором заказчик предлагает заключить контракт только одному поставщику. Пунктом 4 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов установлено, что размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется заказчиком в случае, если выполняются работы по мобилизационной подготовке в Российской Федерации. Указанная правовая норма регулирует порядок размещения заказа у единственного поставщика в целях обеспечения нужд заказчика, связанных с мобилизационной подготовкой в Российской Федерации. В данной связи доводы ответчика, Министерства промышленности и транспорта Хабаровского края, Комитета государственного заказа Правительства Хабаровского края о необходимости поддержания мобилизационных мощностей ОАО «Дальхимфарм» Комиссия отклоняет как не основанные на указанной норме права, в связи с тем, что из пункта 4 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов не следует возможность заказчика за счет средств бюджета поддерживать мобилизационные мощности хозяйствующего субъекта.

Доказательств, что закупаемые у ОАО «Дальхимфарм» инфузионные растворы необходимы для выполнения работ по мобилизационной подготовке в Российской Федерации, связанных непосредственно с государственными заказчиками, в материалы дела не представлены. Понятие мобилизационной подготовки дано в статье 1 Федерального закона от 26.02.1997 № 31-ФЗ «О мобилизационной подготовке и мобилизации в Российской Федерации» (далее – Закон № 31-ФЗ), согласно которому под мобилизационной подготовкой понимается комплекс мероприятий, проводимых в мирное время, по заблаговременной подготовке экономики Российской Федерации, экономики субъектов Российской Федерации и экономики муниципальных образований, подготовке органов государственной власти, органов местного самоуправления и организаций, подготовке Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований, органов и создаваемых на военное время в соответствии с Федеральным законом «Об обороне» специальных формирований к обеспечению защиты государства от вооруженного нападения и удовлетворению потребностей государства и нужд населения в военное время.

Частью 3 статьи 2 Закона № 31-ФЗ определено содержание мобилизационной подготовки. Согласно статье 53 Федерального закона от 12.04.2010 N 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств», пункту 4 Правил оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения, утвержденных Приказом Минздравсоцразвития РФ от 28.12.2010 N 1222н, организации могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке:

- организациям оптовой торговли лекарственными средствами;
- производителям лекарственных средств для целей производства лекарственных средств;
- аптечным организациям;
- научно-исследовательским организациям для научно-исследовательской работы;
- индивидуальным предпринимателям, имеющим лицензию на фармацевтическую

деятельность или лицензию на медицинскую деятельность;
- медицинским организациям.

В ходе рассмотрения материалов дела, представленных документов и сведений оснований, свидетельствующих о том, что оптовая торговля лекарственными средствами (инфузионными растворами) на территории Хабаровского края должна осуществляться с применением дополнительных требований установленных частью 3 статьи 2 Закона № 31-ФЗ, Комиссией не установлено. Комиссией также не установлено, что деятельность государственных учреждений здравоохранения Хабаровского края, связанная с закупкой инфузионных растворов, входит в перечень мероприятий, поименованных в части 3 статьи 2 Закона № 31-ФЗ.

Затребованные определением Комиссии от 08.07.2011 у Министерства здравоохранения Хабаровского края, у Министерства промышленности и транспорта Хабаровского края, у Комитета государственного заказа Правительства Хабаровского края документы, подтверждающие обязанность государственных учреждений здравоохранения Хабаровского края осуществлять закупки инфузионных растворов у ОАО «Дальхимфарм» в соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов, в материалы дела не представлены.

Комиссия также отмечает, что пунктом 4 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов допускается возможность размещения заказа у единственного поставщика в случае, если необходимо выполнение работ по мобилизационной подготовке, тогда как в данном случае заказчиком предложено размещать заказы на поставку товаров. Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что информация, содержащаяся в письме от 03.05.2011 № 012-4342 не основана на нормах действующего законодательства и не соответствует положениям пункта 4 части 2 статьи 55 Закона о размещении заказов.

Частью 1 статьи 15 Закона о защите конкуренции установлен запрет на акты и действия (бездействие) органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в т.ч. на установление для приобретателей товаров ограничений выбора хозяйствующих субъектов, которые предоставляют такие товары.

Вместе с тем, проанализировав содержание письма от 03.05.2011 № 012-4342 Комиссия приходит к выводу, что данное письмо не является правоприменительным актом органа государственной власти, т.к. не носит характер официальной правовой информации, имеющей юридическое значение и направленной на регулирование общественных отношений, а также влекущей правовые последствия в виде исполнения обязанности производить закупки инфузионных товаров у ОАО «Дальхимфарм».

При таких обстоятельствах, Комиссия не усматривает в действиях Министерства здравоохранения Хабаровского края, в части издания письма от 03.05.2011 № 012-4342, нарушения антимонопольного законодательства, что в силу части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции отсутствие в рассматриваемых Комиссией действиях нарушения антимонопольного законодательства является основанием

для прекращения рассмотрения дела.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что государственными учреждениями здравоохранения Хабаровского края с ОАО «Дальхимфарм» по результатам размещения заказа у единственного поставщика заключены договоры на поставку инфузионных растворов. Учитывая, что оптовая поставка лекарственных средств для нужд бюджетных учреждений не входит в перечень оснований размещения заказа у единственного поставщика, установленных статьей 55 Закона о размещении заказов, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях государственных учреждений здравоохранения Хабаровского края признаков нарушения Закона о размещении заказов. 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», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Рассмотрение дела № 8-01/247 по признакам нарушения Министерством здравоохранения Хабаровского края части 1 статьи 15 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.
2. Предложить Министерству здравоохранения Хабаровского края в срок до 20.08.2011 отозвать письмо от 03.05.2011 № 012-4342, адресованное государственным учреждениям здравоохранения Хабаровского края, рекомендующее осуществлять закупку инфузионных растворов, производимых ОАО «Дальхимфарм», в соответствии с пунктом 4 части 2 статьи 55 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», о чем в пятидневный срок письменно уведомить Хабаровское УФАС России.
3. Передать материалы дела № 8-01/247 в отдел контроля за размещением заказов для рассмотрения вопроса о проведении проверки действий государственных учреждений здравоохранения Хабаровского края при размещении в 2011 году государственных заказов на поставку инфузионных растворов у единственного поставщика – ОАО «Дальхимфарм».

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.