

Постановление
о наложении штрафа по делу об административном
правонарушении № 02-8/14а-2010

«01» ноября 2010 г.

г. Магадан

Я, и.о. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области (далее – Магаданское УФАС России) О., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 02-8/14а-2010 в отношении начальника Департамента здравоохранения администрации Магаданской области З. (<....>) в присутствии представителя З. К., доверенность от 16.03.2010, разъяснив права и обязанности, предусмотренные статьей 25.1 КоАП РФ (лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами в соответствии с КоАП РФ), удовлетворив ходатайство представителя о приобщении письменных объяснений начальника Департамента здравоохранения администрации Магаданской области З.. от 01.11.2010г,

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Магаданского УФАС России от 04.03.2010 по рассмотрению дела № 02-9/4-2010 о нарушении антимонопольного законодательства установлено нарушение пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», допущенное Департаментом здравоохранения администрации Магаданской области в части необоснованного препятствования осуществлению деятельности ООО «2002» и другим хозяйствующим субъектам, действующим на рынке автомобильных перевозок такси в г. Магадане, путем предъявления к ним не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований о приобретении лицензии на проведение предрейсовых и послерейсовых медицинских осмотров водителей, не оказывающим эти услуги сторонним организациям, что может привести к ограничению конкуренции на рынке оказания услуг по перевозке пассажиров (такси).

12.02.2009 в адрес ООО «2002» поступило обращение начальника Департамента З. с требованием о необходимости организации медицинского кабинета на предприятии либо заключения договора с лечебно-профилактическим учреждением, имеющим лицензию на проведение предрейсовых и послерейсовых медицинских осмотров.

Письмом № 13 от 17.02.2009 в адрес Департамента ООО «2002» сообщило, что работа медицинского кабинета для проведения предрейсовых и послерейсовых медицинских осмотров организована, в штат предприятия включен медицинский работник, имеющий соответствующие свидетельства и удостоверение.

30.07.2009 Департаментом (письмо исх. № 4866-11/01) было настоятельно предложено ООО «2002» в срок до 01.09.2009 приобрести лицензию на проведение медицинских осмотров водителей.

В соответствии с пунктом 1 статьи 49 Гражданского кодекса РФ юридическое лицо может заниматься отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, только на основании специального разрешения (лицензии).

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» под лицензируемым видом деятельности понимается вид деятельности, на осуществление которого на территории РФ требуется получение лицензии в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Медицинская деятельность подлежит лицензированию в силу подпункта 9б пункта 1 статьи 17 названного Закона.

Согласно пункту 4 Положения о лицензировании медицинской деятельности, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.01.2007 N 30, под *медицинской деятельностью* понимается выполнение работ (услуг) по оказанию доврачебной, амбулаторно-поликлинической, стационарной, высокотехнологичной, скорой и санитарно-курортной медицинской помощи в соответствии с Перечнем согласно приложению к названному Положению. В указанный Перечень включены работы (услуги) по медицинским осмотрам (предрейсовым, послерейсовым) водителей транспортных средств.

В пункте 1 статьи 20 Федерального закона от 10.12.1995 N 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения» установлено, что юридические лица и индивидуальные предприниматели, осуществляющие на территории Российской Федерации деятельность, связанную с эксплуатацией транспортных средств, обязаны организовывать и проводить с привлечением работников органов здравоохранения предрейсовые медицинские осмотры водителей.

В соответствии с пунктами 1.2, 1.4 Типового положения об организации предрейсовых медицинских осмотров водителей транспортных средств, утвержденного Минздравом Российской Федерации и Минтрансом Российской Федерации от 29.01.2002, предрейсовые медицинские осмотры могут проводиться только медицинским персоналом, имеющим соответствующий сертификат, а медицинское учреждение - лицензию (письмо Минздрава РФ от 21.08.2003 N 2510/9468-03-32).

Осуществление предпринимательской деятельности без специального разрешения (лицензии), если такое разрешение (такая лицензия) обязательно (обязательна), образует состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.1 КоАП РФ.

Из указанного следует, что требование о необходимости иметь лицензию по осуществлению медицинской деятельности распространяется только на тех юридических лиц, которые осуществляют эту деятельность для других лиц и получают прибыль от этой деятельности.

ООО «2002» не является учреждением здравоохранения, и медицинская деятельность не входит в перечень видов деятельности, которые оно осуществляет.

Основным видом деятельности Общества является организация и осуществление транспортных перевозок пассажиров.

Осуществление предприятием предрейсовых, послерейсовых и текущих медицинских осмотров работников предприятия является обязательной составной частью основной деятельности предприятия, а не самостоятельным видом предпринимательской деятельности. Извлечение прибыли за счет медицинских осмотров не является целью предприятия.

Предрейсовые медицинские осмотры могут проводиться медицинским работником как на базе организации, так и в условиях медицинского учреждения.

Установлено, что предрейсовый осмотр водителей Общества проводит штатный сотрудник данного Общества – медицинская сестра С., которая имеет соответствующий сертификат А № 4023573 от 08.02.2010 «Сестринское дело» и Удостоверение № 144 от 16.08.2007 в том, что она прошла специализацию на базе ГУЗ «Магаданский областной наркологический диспансер» по проведению предрейсовых, послерейсовых и текущих медицинских осмотров водителей транспортных средств и имеет право на их осуществление.

Таким образом, предрейсовые медицинские осмотры работников ООО «2002» проводятся на базе предприятия работником, входящим в его штат и имеющим соответствующий документ, подтверждающий право проведения медицинских осмотров.

В соответствии с п. 5 Положения о лицензировании медицинской деятельности, *лицензионными требованиями и условиями при осуществлении медицинской деятельности являются*, в том числе, наличие у руководителя или заместителя руководителя юридического лица либо у руководителя структурного подразделения, ответственного за осуществление лицензируемой деятельности, - соискателя лицензии (лицензиата) *высшего* (среднего - в случае выполнения работ (услуг) по доврачебной помощи) *профессионального (медицинского) образования*, послевузовского или дополнительного профессионального (медицинского) образования и стажа работы по специальности не менее 5 лет.

Руководитель ООО «2002», а также его заместитель не имеют медицинского образования, а оборудованный медицинский кабинет не является структурным подразделением предприятия. Медицинский работник, проводящий медицинские осмотры, не является руководителем структурного подразделения ООО «2002». *В связи с этим названное предприятие не может быть соискателем на получение указанной лицензии.*

В соответствии с п. 2 вышеназванного постановления Правительства РФ от 22.01.2007 № 30, лицензирование медицинской деятельности осуществляют органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в части деятельности, осуществляемой организациями муниципальной и частной систем здравоохранения (за исключением деятельности по оказанию высокотехнологичной медицинской помощи), а также Федеральная служба по надзору в сфере здравоохранения и социального развития – в части деятельности, осуществляемой организациями государственной системы здравоохранения, а также деятельности, осуществляемой организациями муниципальной и частной систем здравоохранения по оказанию высокотехнологичной медицинской помощи.

Аналогичные нормы содержит постановление Правительства РФ № 45 от 26.01.2006 «Об организации лицензирования отдельных видов деятельности», которым определены органы, которые осуществляют лицензирование медицинской деятельности.

Этим же постановлением утвержден Перечень видов деятельности, лицензирование которых осуществляется органами исполнительной власти субъектов. При этом органами исполнительной

власти субъектов проводится лицензирование медицинской деятельности, осуществляемой организациями муниципальной и частной систем здравоохранения.

Также в соответствии с Положением о Департаменте здравоохранения администрации Магаданской области, утвержденном Постановлением администрации Магаданской области № 46-па от 03.03.2005 (с последующими изменениями), Департамент осуществляет в том числе и лицензирование медицинской деятельности организаций частной и муниципальной систем здравоохранения.

Таким образом, законодательством установлено, что *лицензированию подлежит медицинская деятельность, осуществляемая организациями муниципальной и частной систем здравоохранения.*

Предприятия, осуществляющие деятельность по перевозке пассажиров легковым автотранспортом, в том числе ООО «2002», не относятся к организациям муниципальной и частной систем здравоохранения. *Следовательно, их деятельность по осуществлению предрейсовых и послерейсовых медицинских осмотров не подлежит лицензированию.*

УФАС установлено, что требования о приобретении лицензии на проведение предрейсовых и послерейсовых медицинских осмотров водителей, предъявлялись не только к ООО «2002», но и к другим хозяйствующим субъектам, предоставляющим услуги по перевозке пассажиров легковым автомобильным транспортом (такси). Так, в материалах дела имеется *перечень* транспортных предприятий города, осуществляющих пассажирские перевозки (такси), предоставленный Департаментом здравоохранения администрации Магаданской области (письмо исх. № 1024/11-04 от 25.02.2010), которым была направлена информация по вопросу необходимости получения лицензии на осуществление предрейсовых и послерейсовых медицинских осмотров водителей. В частности, такая информация направлялась в ООО «Центр-такси-Магадан», ООО «Стелси», ООО «Такси-Колыма», ООО «Крузиз», ООО «Такси-Север», ООО «Брабус», ООО «Альянс», ООО «Карибу», ООО «Такси-Дилижанс», ООО «Континент», ООО «Талисман», ООО «Треjder», ООО «Фаворит», ООО «Барс», ООО «РВР», ООО «Максимум», ООО «Такси «Наш город», АТП «Магадан» (такси), ООО «Бумер», ООО «Элит», ООО «Такси «Южное», ООО «Луна-такси».

Следовательно, указанные действия Департамента здравоохранения администрации Магаданской области свидетельствуют о необоснованном препятствовании осуществлению деятельности ООО «2002» и другим хозяйствующим субъектам, действующим на рынке автомобильных перевозок в такси, путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к ним, что ограничивает конкуренцию на соответствующем товарном рынке.

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 15 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещается принятие органами государственной власти субъектов Российской Федерации актов и осуществление действий, ограничивающих конкуренцию, в частности запрещается необоснованное препятствование осуществлению деятельности хозяйствующими субъектами путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к хозяйствующим субъектам.

В отношении Департамента здравоохранения администрации Магаданской области принято Решение от 04.03.2010 о признании действий Департамента, выразившихся в необоснованном препятствовании осуществлению деятельности ООО «2002» и другим хозяйствующим субъектам, действующим на рынке автомобильных перевозок в такси, путем предъявления к ним не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований о приобретении лицензии на проведение предрейсовых и послерейсовых медицинских осмотров водителей, не оказывающим эти услуги сторонним организациям, нарушением пункта 2 части 1 статьи 15 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 «О защите конкуренции», ограничивающим конкуренцию на рынке оказания услуг по перевозке пассажиров (такси).

Решением Арбитражного суда Магаданской области от 17.05.2010 по делу № А37-488/2010, вступившим в законную силу, Решение Магаданского УФАС России от 04.03.2010 и Предписание № 14 от 04.03.2010 оставлены без изменения.

Вступившим в законную силу Постановлением Шестого арбитражного апелляционного суда от 01.09.2010 по делу № 06АП-2988/2010 решение Арбитражного суда Магаданской области от 17.05.2010 по делу № А37-488/2010 оставлено без изменения.

В соответствии с пунктом 3.1. раздела 3 Положения о департаменте здравоохранения администрации Магаданской области, утвержденного Постановлением администрации Магаданской области от 03.03.2005 № 46-па, возглавляет Департамент начальник, назначаемый на должность и освобождаемый от должности губернатором области по согласованию с заместителем губернатора области в соответствии с распределением обязанностей.

Начальник руководит на основе единоначалия деятельностью Департамента, координирует и контролирует деятельность находящихся в его ведении учреждений, организаций и предприятий; распределяет обязанности между своими заместителями; несет персональную ответственность за выполнение возложенных на Департамент задач и осуществлением им своих функций.

Распоряжением Губернатора Магаданской области Н.Н. Дудова № 264-рк от 25.10.2005 З. принят на государственную гражданскую службу Магаданской области и назначен на главную государственную должность категории «В» начальника департамента здравоохранения администрации области с 26 октября 2005 года.

Согласно части 1 статьи 14.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) действия должностных лиц органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которые недопустимы в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации и приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, влекут наложение административного штрафа на должностных лиц *в размере от пятнадцати тысяч до тридцати тысяч рублей.*

Объектом данного правонарушения являются общественные отношения в сфере предпринимательской деятельности, осуществляемой хозяйствующими субъектами, действующими на рынке автомобильных перевозок такси.

Объективная сторона выражается в совершении действий, а именно - предъявлении к ООО «2002» и другим хозяйствующим субъектам, действующим на рынке автомобильных перевозок в такси, не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований о приобретении лицензии на осуществление предрейсовых и послерейсовых медицинских осмотров водителей, не оказывающим эти услуги сторонним организациям, что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

Специальным субъектом правонарушения является должностное лицо органа государственной власти субъекта Российской Федерации - начальник Департамента здравоохранения администрации Магаданской области Зайнутдинов Г. А.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме неосторожности: З. не предвидел наступления вредных последствий своего действия, но должен был и мог их предвидеть.

Допустив действия, выразившиеся в предъявлении к хозяйствующим субъектам не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований о приобретении лицензии на осуществление предрейсовых и послерейсовых медицинских осмотров водителей в случаях, когда не оказывают эти услуги сторонним организациям, З., тем самым, совершил административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ.

Представителем З. К. (доверенность от 16.03.2010) представлены письменные объяснения от 27.10.2010, согласно которым З. *считает, что его вина в совершении вменяемого ему правонарушения отсутствует*, поскольку, учитывая положения п. 1 ст. 49 Гражданского кодекса РФ, п. 96 ст. 17 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности», п. 1 ст. 20 Федерального закона от 10.12.1995 № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения», Положения о лицензировании медицинской деятельности (утв. Постановлением Правительства РФ от 22.01.2007 № 30), а также разъясняющие письма вышестоящих органов – Минздравсоцразвития России (от 14.03.2008 № 53712) и Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития РФ (от 09.07.2009 № 05-МС-591, от 23.12.2009 № 01И-913/09, от 13.01.2010 № 449-25/10), у него, как у начальника Департамента здравоохранения, были все основания считать, что частные организации, осуществляющие предрейсовые медицинские осмотры своих водителей, должны в силу положений закона получить лицензию на осуществление данного вида медицинской деятельности или заключить соответствующий договор с организацией, имеющей такую лицензию.

И.о. руководителя Магаданского УФАС России О. не согласна с указанными возражениями по основаниям, изложенным выше.

01.11.2010г. представителем З. К. представлены письменные объяснения, в которых указано, что при рассмотрении дела Магаданским УФАС России не был исследован тот факт, что ООО «2002» осуществляет предрейсовые медицинские осмотры не своим работникам – водителям, а гражданам, заключившим с перевозчиком гражданские правовые договоры – договоры фрахтования. Прохождение предрейсовых осмотров, фрахтовщики оплачивают фрахтователю перед выходом на линию. Таким образом, теруправлением не были рассмотрены сложившиеся отношения при прохождении медицинских осмотров между ООО «2002» и лицами, осуществляющими перевозку, а также не был доказан тот факт, что водители-таксисты состоят с ООО «2002» в трудовых отношениях.

И.о. руководителя Магаданского УФАС России О. не может согласиться с указанными доводами по следующим основаниям.

При рассмотрении дела № 02-9/4-2010, в материалы дела были представлены копии штатного расписания, а также структурной и штатной численности ООО «2002», подтверждающие количество штатных единиц Общества (в том числе водителей), а также заключение трудовых договоров с водителями.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что предрейсовый осмотр водителей Общества проводит штатный сотрудник данного Общества – медицинский работник Сикало Н.К. Предрейсовый медицинский осмотр проводится только водителям, состоящим в штате Общества, иным гражданам указанные услуги не оказываются.

Следует отметить, что письменных доказательств, в том числе договоров фрахтования, либо доказательства взимания платы за медицинский осмотр с водителей, в материалы дела не представлены. Соответственно, в результате всестороннего исследования представленных доказательств, Магаданское УФАС России пришло к правомерному выводу о том, ООО «2002» осуществляет предрейсовые медицинские осмотры исключительно своим работникам, входящим в штатную численность Общества.

Во исполнение вступившего в законную силу Решения Магаданского городского суда от 27.05.2010 по делу № 12-184/10, оставленного без изменения Решением Магаданского областного суда от 09.07.2010 по делу № 12-184/2010, № 7-68/2010, в части отмены Постановления № 64 от 30.03.2010 и.о. руководителя Магаданского УФАС России по ч. 1 ст. 14.9 КоАП РФ, в отношении З. и направления на новое рассмотрение Магаданским УФАС России, 28 октября 2010г. и.о. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы О. составлен *Протокол № 112 об административном правонарушении* (исх. № 01-10/3074 от 28.10.2010) в отношении начальника Департамента здравоохранения администрации Магаданской области З., в присутствии представителя К. (доверенность от 16.03.2010).

С указанным Протоколом З. ознакомлен, о чем свидетельствует его подпись в Протоколе.

Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, не выявлено.

Наличие события административного правонарушения материалами дела подтверждается.

Срок, в течение которого лицо может быть подвергнуто административному наказанию, предусмотренный статьей 4.5 КоАП, не истек.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих ответственность З. за допущенное правонарушение, не установлено.

Совокупность изложенных обстоятельств и оценка имеющихся в деле доказательств, характер совершенного административного правонарушения, его противоправность, с учетом статьи 4.1 КоАП позволяет назначить штраф в размере 15000 рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать З. виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.9 КоАП, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 15000 рублей.

Реквизиты счетов для перечисления штрафа: счет № 40101810300000010001 в ГРКЦ ГУ ЦБ РФ по Магаданской области, г. Магадан, ИНН 4909053335, КПП 490901001 БИК 044442001, код 16111602010010000140, ОКАТО 44401000000, получатель: Управление Федерального казначейства по Магаданской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области). Назначение платежа: административный штраф в соответствии со статьей 14.9 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства по Постановлению Магаданского УФАС России от «01» ноября 2010 г.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Согласно части 4 статьи 32.2 КоАП РФ копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 62-77-74).

Сумма административного штрафа подлежит зачислению в федеральный бюджет в полном объеме.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа З. надлежит представить в Управление

Федеральной антимонопольной службы надлежащим образом заверенные копии платежных документов.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Магаданский городской суд Магаданской области в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального Закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение одного года со дня вступления в законную силу.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

И.о. руководителя управления