

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 02-02/2023

об изменении акта, который содержит признаки нарушения антимонопольного законодательства

В Курское УФАС России для принятия мер антимонопольного реагирования поступили материалы Прокуратуры Курской области (вх. № 1097 от 13.03.2023), свидетельствующие о признаках нарушения требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях Министерства здравоохранения Курской области, Администрации Курской области при проведении отбора получателя субсидий на возмещение затрат, связанных с оказанием услуги по получению, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, специализированных продуктов лечебного питания, а также медицинских иммунобиологических препаратов, приобретение которых осуществляется за счет бюджетных средств, а также при принятии решения о предоставлении субсидии ОАО «Курская фармация». Аналогичное заявление поступило в адрес антимонопольного органа от уполномоченного по правам человека в Курской области Фирсова В.В. (вх. № 434 от 02.02.2023).

В ходе рассмотрения заявления уполномоченного по правам человека в Курской области Фирсова В.В., материалов Прокуратуры Курской области, документов и сведений, затребованных и полученных Курским УФАС России от Министерства здравоохранения Курской области, территориального органа Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения по Курской области (далее - территориальный орган Росздравнадзора по Курской области), Курского центра лицензирования медицинской и фармацевтической деятельности (Курский центр лицензирования), антимонопольным органом установлено следующее.

Согласно п. 2 ч. 2 ст. 78 Бюджетного кодекса РФ субсидии юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, а также физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг предоставляются из бюджета субъекта Российской Федерации и бюджетов территориальных государственных внебюджетных фондов - в случаях и порядке, предусмотренных законом субъекта Российской Федерации о бюджете субъекта Российской Федерации, законами субъектов Российской Федерации о бюджетах территориальных государственных внебюджетных фондов и принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами высшего исполнительного органа субъекта Российской Федерации или актами уполномоченных им органов государственной власти субъекта Российской Федерации.

В силу ч. 4 ст. 78.1 порядок предоставления субсидий из федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации, местных бюджетов, устанавливается соответственно нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа субъекта Российской Федерации, муниципальными правовыми актами местной администрации, которые должны соответствовать общим требованиям, установленным Правительством Российской Федерации.

Общие требования к нормативным правовым актам, муниципальным правовым актам, регулирующим предоставление субсидий, в том числе грантов в форме субсидий, юридическим лицам, индивидуальным предпринимателям, а также физическим лицам - производителям товаров, работ, услуг (далее - Требования), утверждены Постановлением Правительства РФ от 18.09.2020 № 1492.

Согласно п. д) ч. 3 Требованиям в целях определения общих положений о предоставлении субсидий в правовом акте указываются категории и (или)

критерии отбора получателей субсидий, имеющих право на получение субсидий, отбираемых исходя из указанных критериев.

Пунктом а) части 4 Требований установлено, что в целях установления порядка проведения отбора в правовом акте указывается один из способов проведения отбора – конкурс или запрос предложений.

В силу п. г) ч. 4 Требований в целях установления порядка проведения отбора в правовом акте указываются требования к участникам отбора, включающие наличие опыта, необходимого для достижения результатов предоставления субсидии, наличие кадрового состава, необходимого для достижения результатов предоставления субсидии, наличие материально-технической базы, необходимой для достижения результатов предоставления субсидии, перечень документов, необходимых для подтверждения соответствия участника отбора требованиям, предусмотренным настоящим подпунктом, иные требования, установленные в правовом акте.

В соответствии со ст. 78 Бюджетного кодекса РФ, Постановлением Правительства Российской Федерации от 18.09.2020 № 1492, Постановлением Администрации Курской области от 21.12.2022 № 1530-па утвержден Порядок предоставления субсидии из областного бюджета организациям на возмещение затрат, связанных с оказанием услуги по получению, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, специализированных продуктов лечебного питания, а также медицинских иммунобиологических препаратов, приобретение которых осуществляется за счет бюджетных средств, на территории Курской области (далее - Порядок).

Согласно п. 4, п. 5 ч. 7 Порядка субсидии предоставляются участникам отбора - организациям, соответствующим следующим критериям:

- у участника отбора на дату подачи заявки имеется аптечный склад, находящийся на территории города Курска, общей площадью не менее 3500 кв. м с наличием помещений для хранения лекарственных препаратов не менее 1500 кв. м, в том числе для хранения термолабильных лекарственных препаратов не менее 100,0 кв. м;

- у участника отбора на дату подачи заявки имеются аптечные пункты (или договор по оказанию услуг сторонними организациями, связанными с получением, хранением, учетом и отпуском лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, медицинских иммунобиологических препаратов) на территории Курской области в количестве согласно приложению № 2 к настоящему Порядку. Приложением № 2 к Порядку установлен перечень аптечных пунктов, расположенных на территории Курской области, и их количество – 43 пункта, необходимых участнику отбора для предоставления субсидии, а именно:

№ п/п	Наименование	Минимальное количество пунктов отпуска	лекарственных препаратов	наркотических средств и психотропных веществ
1	2	3	4	
1	г. Курск	14	4	
Территория районов Курской области				
1	Беловский	1	1	
2	Большесолдатский	1	1	
3	Глушковский	1	1	
4	Горшеченский	1	1	
5	Дмитриевский	1	1	
6	г. Железногорск	2	1	
7	Золотухинский	1	1	

- 8 Касторенский 1 1
- 9 Конышевский 1 1
- 10 Кореневский 1 1
- 11 г. Курчатова или Курчатковский район 2 1
- 12 г. Льгов или Льговский район 1 1
- 13 Мантуровский 1 1
- 14 Медвенский 1 1
- 15 г. Обоянь или Обоянский район 1 1
- 16 Октябрьский 1 1
- 17 Поныровский 1 1
- 18 Пристенский 1 1
- 19 г. Рыльск или Рыльский район 1 1
- 20 Советский 1 1
- 21 Солнцевский 1 1
- 22 г. Суджа или Суджанский район 1 1
- 23 Тимский 1 1
- 24 г. Фатеж или Фатежский район 1 0
- 25 Хомутовский 1 1
- 26 Черемисиновский 1 1
- 27 г. Щигры или Щигровский район 1 1

В материалах Прокуратуры Курской области, поступивших в адрес Курского УФАС России, содержится указание на наличие признаков нарушения ст. 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»), выразившихся в установлении требований, которые приводят или могут привести ограничению конкуренции, созданию более выгодных условий отдельному хозяйствующему субъекту, а также требование о необходимости принятия мер антимонопольным органом в пределах компетенции в целях устранения нарушений, в части установления в Порядке требования о наличии у участника отбора на дату подачи заявки аптечного склада, находящегося на территории города Курска, общей площадью не менее 3500 кв. м с наличием помещений для хранения лекарственных препаратов не менее 1500 кв. м, в том числе для хранения термолабильных лекарственных препаратов не менее 100,0 кв. м.

Заявление уполномоченного по правам человека в Курской области Фирсова В.В. содержит аналогичный довод, а также указание на наличие признаков нарушения в части установления требования, установленного п. 5 Порядка, о наличии у участника отбора на дату подачи заявки аптечных пунктов, расположенных на территории Курской области, в количестве 43.

Вместе с тем, как установлено Курским УФАС России, п. 5 Порядка не предусматривает обязательного наличия в собственности у хозяйствующего субъекта аптечных пунктов в соответствии с приложением № 2 к Порядку, допускает возможность заключения договора по оказанию услуг сторонними организациями, связанными с получением, хранением, учетом и отпуском лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, медицинских иммунобиологических препаратов.

При таких обстоятельствах любой хозяйствующий субъект, заинтересованный в получении субсидии на возмещение затрат, связанных с оказанием услуги по получению, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, специализированных продуктов лечебного питания, а также медицинских иммунобиологических препаратов, приобретение которых

осуществляется за счет бюджетных средств, в случае отсутствия собственных аптечных пунктов в требуемых районах Курской области имеет возможность заключить договор по оказанию данных услуг сторонними организациями, связанных с получением, хранением, учетом и отпуском лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, медицинских иммунобиологических препаратов.

В этой связи, положения п. 5 Порядка не содержат условий, ограничивающих участие хозяйствующих субъектов в отборе получателя субсидии.

В то же время, в ходе рассмотрения заявления уполномоченного по правам человека в Курской области Фирсова В.В., материалов Прокуратуры Курской области, Курским УФАС России была затребована и получена от Министерства здравоохранения Курской области, территориального органа Росздравнадзора по Курской области, Курского центра лицензирования информация о наличии на территории Курской области хозяйствующих субъектов, соответствующих требованию, установленному п. 4 ч. 7 Порядка - о наличии у участника отбора на дату подачи заявки аптечного склада, находящегося на территории города Курска, общей площадью не менее 3500 кв. м с наличием помещений для хранения лекарственных препаратов не менее 1500 кв. м, в том числе для хранения термолабильных лекарственных препаратов не менее 100,0 кв. м.

Из документов, представленных по запросу Курского УФАС России Министерством здравоохранения Курской области следует, что требованиям, указанным в п. 4 ч. 7 Порядка, на территории Курской области соответствует единственный хозяйствующий субъект – ОАО «Курская фармация».

Территориальный орган Росздравнадзора по Курской области также представил в адрес антимонопольного управления запрошенную информацию, указав, что требованиям о наличии аптечного склада, находящегося на территории города Курска, общей площадью не менее 3500 кв. м с наличием помещений для хранения лекарственных препаратов не менее 1500 кв. м, в том числе для хранения термолабильных лекарственных препаратов не менее 100,0 кв. м, соответствует только один хозяйствующий субъект – ОАО «Курская фармация».

Таким образом, Курским УФАС России установлено, что Порядок предоставления субсидии из областного бюджета организациям на возмещение затрат, связанных с оказанием услуги по получению, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, специализированных продуктов лечебного питания, а также медицинских иммунобиологических препаратов, приобретение которых осуществляется за счет бюджетных средств, на территории Курской области, утвержденный Постановлением Администрации Курской области от 21.12.2022 № 1530-па, содержит требование о наличии аптечного склада, находящегося на территории города Курска, общей площадью не менее 3500 кв. м с наличием помещений для хранения лекарственных препаратов не менее 1500 кв. м, в том числе для хранения термолабильных лекарственных препаратов не менее 100,0 кв. м, которому соответствует один хозяйствующий субъект – ОАО «Курская фармация».

При таких обстоятельствах, иные хозяйствующие субъекты, осуществляющие соответствующую деятельность, лишены возможности принять участие в отборе получателя субсидии на возмещение затрат, связанных с оказанием услуги по получению, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, специализированных продуктов лечебного питания, а также медицинских иммунобиологических препаратов, приобретение которых осуществляется за счет бюджетных средств.

Указанное в п. 4 Порядка требование о наличии аптечного склада, находящегося

на территории города Курска, общей площадью не менее 3500 кв. м с наличием помещений для хранения лекарственных препаратов не менее 1500 кв. м, в том числе для хранения термолабильных лекарственных препаратов не менее 100,0 кв. м, необоснованно ограничивает круг потенциальных получателей такой субсидии, поскольку единственным хозяйствующим субъектом на территории Курской области, соответствующим п. 4 Порядка, является ОАО «Курская фармация».

В соответствии с ч. 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

В частности, п. 8 ч. 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции» федеральным органам исполнительной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, органам местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органам или организациям, организациям, участвующим в предоставлении государственных или муниципальных услуг, запрещается создание дискриминационных условий.

Согласно п. 8 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» 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.

Антимонопольный запрет создания дискриминационных условий распространяется также на условия (порядок) предоставления субсидий хозяйствующим субъектам в соответствии с бюджетным законодательством, что подтверждено судебной практикой, в частности, Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства».

Положения Постановления Администрации Курской области от 21.12.2022 № 1530-па не соответствуют принципу добросовестного исполнения своих прав и обязанностей участниками правоотношений (ст. 10 Гражданского кодекса РФ) и могут повлечь нарушение законных прав и интересов хозяйствующих субъектов, поставленных действиями Администрации Курской области в дискриминационные условия, вследствие лишения их возможности реализовать предусмотренное законом право.

Таким образом, антимонопольным органом установлено, что положения нормативного правового акта Курской области - Постановления Администрации Курской области от 21.12.2022 № 1530-па «Об утверждении Порядка предоставления субсидии из областного бюджета организациям на возмещение затрат, связанных с оказанием услуги по получению, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, специализированных продуктов лечебного питания, а также медицинских иммунобиологических препаратов, приобретение которых осуществляется за счет бюджетных средств» содержат признаки нарушения п. 8 ч. 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном ограничении круга потенциальных получателей такой субсидии, предоставлении ОАО «Курская фармация» преимущественных условий участия в отборе на предоставление субсидии, что привело (может привести) к ограничению конкуренции, лишению

возможности принять участие в проведении отбора получателя субсидии для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность по получению, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, специализированных продуктов лечебного питания, а также медицинских иммунобиологических препаратов.

Указанные доводы антимонопольного органа подтверждаются информацией и документами, представленными в адрес Управления Министерством здравоохранения Курской области, о проведении отбора получателя субсидии. Министерством здравоохранения Курской области на официальном сайте в сети Интернет <https://kurskzdrav.ru/ru> 21.12.2022 было размещено Извещение о проведении отбора получателя субсидии на возмещение затрат, связанных с оказанием услуги по получению, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, специализированных продуктов лечебного питания (далее - Извещение).

В соответствии с Постановлением Администрации Курской области от 21.12.2022 № 1530-па в п. 4 Извещения было установлено требование о наличии у участника отбора аптечного склада, находящегося на территории города Курска, общей площадью не менее 3500 кв. м с наличием помещений для хранения лекарственных препаратов не менее 1500 кв. м, в том числе для хранения термолабильных лекарственных препаратов не менее 100,0 кв. м

Согласно пояснениям Министерства здравоохранения Курской области от 22.03.2023 (вх. № 1305/23), участие в отборе получателя субсидии на возмещение затрат, связанных с оказанием услуги по получению, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, специализированных продуктов лечебного питания, приняло только ОАО «Курская фармация», иные хозяйствующие субъекты заявок на участие в отборе получателя субсидии не подавали.

Приказом Министерства здравоохранения Курской области от 30.12.2022 № 1086 субсидия из областного бюджета на 2023 год на возмещение затрат, связанных с оказанием услуги по получению, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, специализированных продуктов лечебного питания, а также медицинских иммунобиологических препаратов, приобретение которых осуществляется за счет бюджетных средств, предоставлена ОАО «Курская фармация».

Указанные обстоятельства подтверждают вывод Курского УФАС России о том, что положения нормативного правового акта Курской области - Постановления Администрации Курской области от 21.12.2022 № 1530-па «Об утверждении Порядка предоставления субсидии из областного бюджета организациям на возмещение затрат, связанных с оказанием услуги по получению, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, специализированных продуктов лечебного питания, а также медицинских иммунобиологических препаратов, приобретение которых осуществляется за счет бюджетных средств» содержат признаки нарушения п. 8 ч. 1 ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в необоснованном ограничении круга потенциальных получателей такой субсидии, предоставлении ОАО «Курская фармация» преимущественных условий участия в отборе на предоставление субсидии, что привело (может привести) к ограничению конкуренции, лишению возможности принять участие в проведении отбора получателя субсидии для иных хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность по получению, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, специализированных продуктов лечебного питания, а также

медицинских иммунобиологических препаратов.

В соответствии с ч. 1 и 2 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции», в случае выявления признаков нарушения ст. 15 ФЗ «О защите конкуренции», в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

В этой связи Курское УФАС России на основании статьи 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДУПРЕЖДАЕТ

Администрацию Курской области (ИНН 4629016041, ОГРН 1024600961505) о необходимости прекращения нарушения статьи 15 Федерального закона от 26.07.06 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», путем внесения изменений в п. 4 Порядка предоставления субсидии из областного бюджета организациям на возмещение затрат, связанных с оказанием услуги по получению, хранению, учету и отпуску лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения, специализированных продуктов лечебного питания, а также медицинских иммунобиологических препаратов, приобретение которых осуществляется за счет бюджетных средств, на территории Курской области, утвержденного Постановлением Администрации Курской области от 21.12.2022 № 1530-па, а именно: исключить требования, предусматривающие возможность участия в отборе получателя субсидии единственного хозяйствующего субъекта - ОАО «Курская фармация».

Срок исполнения настоящего предупреждения – 01 июня 2023 года.

Срок исполнения предупреждения может быть продлен по письменному мотивированному ходатайству.

В соответствии с ч. 6 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» копии документов, подтверждающих выполнение предупреждения, в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения, должны быть представлены в Курское УФАС России.

Отсутствие в Курском УФАС России документов, подтверждающих исполнение предупреждения в установленный срок в полном объеме, будет считаться неисполнением предупреждения.

Согласно ч. 7 и ч. 8 ст. 39.1 ФЗ «О защите конкуренции» при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

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.