

Прокурору г. Абакана

О.А. Бауэр

ул. Крылова, 47а, г. Абакан, 655017

Директору ГУП РХ «Ресфармация»

<...>

655001, г. Абакан, а/я 891

Директору МП «Аптека № 56»

<...>

ул. Щетинкина, 70, г. Абакан, 655017

РЕШЕНИЕ

по делу № 12-А-Т-13

г. Абакан

Резолютивная часть решения оглашена 15 января 2014 года

В полном объеме решение изготовлено 28 января 2014 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии: Лебедева К.А. – руководитель управления;
Темерева Т.В. – начальник отдела товарных,
финансовых рынков и естественных монополий;

Члены комиссии: Исакова Е.А. – главный специалист-эксперт отдела
товарных, финансовых рынков и естественных

монополий;
Кыжинаев К.О. – ведущий специалист-эксперт
отдела товарных, финансовых рынков и
естественных монополий,

в рассмотрении дела приняли участие:

- представитель прокуратуры г. Абакана – помощник прокурора г. Абакана Зуб Марина Сергеевна (служебное удостоверение),

- директор ГУП РХ «Ресфармация» – <...> на основании приказа Министерства здравоохранения Республики Хакасия от 13 февраля 2012 года № 58-к,

- представитель ГУП РХ «Ресфармация» – <...> на основании доверенности б/н от 01 августа 2013 года,

- представитель ГУП РХ «Ресфармация» – <...> на основании доверенности б/н от 01 августа 2013 года,

- представитель ГУП РХ «Ресфармация» – <...> на основании доверенности б/н от 01 августа 2013 года,

- представитель МП г. Абакана «Аптека № 56» – <...> на основании доверенности б/н от 19 июля 2013 года,

рассмотрев дело № 12-А-Т-13, возбужденное по признакам нарушения ГУП РХ «Ресфармация» пункта 3 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее возможно – Хакасское УФАС России, управление) поступили материалы проверки, проведенной прокуратурой г. Абакана, по соблюдению федерального законодательства аптечными организациями при отпуске лекарственных средств гражданам, имеющим право на получение социальных услуг, указывающие на признаки нарушения ГУП РХ «Ресфармация» антимонопольного законодательства.

Уставом ГУП РХ «Ресфармация (далее – предприятие) предусмотрено, что предприятие является коммерческой организацией, созданной для осуществления финансово-хозяйственной деятельности, и находится в ведомственном подчинении Министерства здравоохранения Республики Хакасия (далее – МЗ РХ).

Предметом деятельности предприятия является фармацевтическая деятельность. Предприятие осуществляет в установленном законодательством Российской Федерации порядке, в том числе следующие виды деятельности:

- оптовая торговля лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения, разрешенными к применению в Российской Федерации, включая

наркотические средства, психотропные вещества, сильнодействующие и ядовитые, входящие в списки Постоянного комитета по контролю наркотиков;

- розничная торговля лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения, разрешенными к применению в Российской Федерации, включая наркотические средства, психотропные вещества, сильнодействующие и ядовитые, входящие в списки Постоянного комитета по контролю наркотиков;

- хранение лекарственных средств и изделий медицинского назначения, разрешенных к применению в Российской Федерации, включая сильнодействующие, ядовитые, входящие в списки Постоянного комитета по контролю наркотиков;

- сбор, заготовка, переработка и реализация лекарственного растительного сырья;

- изготовление лекарственных средств и изделий медицинского назначения.

Между Министерством здравоохранения Республики Хакасия (заказчик) и ГУП РХ «Ресфармация» (исполнитель) заключен государственный контракт на оказание услуг по приему, хранению и отпуску лекарственных средств, для обеспечения отдельных категорий граждан в 2013 году от 09 ноября 2012 года № 806.12.0655 о нижеследующем.

Исполнитель оказывает услуги по приему, хранению и отпуску лекарственных средств, для обеспечения отдельных категорий граждан при амбулаторном лечении за счет средств республиканского бюджета в соответствии с Постановлением Правительства Республики Хакасия от 23 ноября 2010 года № 603 «Об утверждении долгосрочной республиканской программы «Развитие здравоохранения Республики Хакасия (2011 – 2013 годы)» (пункт 1.1 контракта от 09 ноября 2012 года № 806.12.0655).

Цена контракта включает в себя расходы на прием, хранение, перевозку (транспортировка в соответствии с соблюдением температурного режима), перераспределение и отпуск лекарственных средств, в том числе налоговые и иные отчисления, страхование, вознаграждение аптечным учреждениям, а также иные расходы, связанные с исполнением контракта и составляет 18 000 000,00 рублей (пункт 1.3 контракта от 09 ноября 2012 года № 806.12.0655).

Исполнитель согласно условиям контракта, в том числе обязуется:

- организовать в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации получение, хранение и отпуск лекарственных средств в соответствии с плановой заявкой заказчика, в том числе: поставку лекарственных средств в аптечные учреждения Республики Хакасия (приложение № 1); заключить договоры с аптечными организациями (учреждениями), которые осуществляют отпуск лекарственных средств отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи, с выплатой вознаграждения (пункт 2.1.1 контракта от 09 ноября 2012 года № 806.12.0655);

- организовать в аптечных учреждениях бесплатный отпуск лекарственных средств гражданам при предъявлении рецепта врача (фельдшера), обладающего правом выписки льготных рецептов в соответствии с регистром врачей (фельдшеров), а

также выписанного по установленной форме в лечебно-профилактическом учреждении (пункт 2.1.2 контракта от 09 ноября 2012 года № 806.12.0655).

За неисполнение, ненадлежащее исполнение обязательств по контракту, стороны несут ответственность в порядке, предусмотренном действующим законодательством Российской Федерации и условиями контракта (пункт 4.1 контракта от 09 ноября 2012 года № 806.12.0655).

Срок оказания услуг по настоящему контракту с 01 января 2013 года по 25 декабря 2013 года (пункт 10.1 контракта от 09 ноября 2012 года № 806.12.0655).

Контракт вступает в силу с даты его подписания сторонами и действует до полного исполнения сторонами принятых на себя обязательств по контракту (пункт 10.2 контракта от 09 ноября 2012 года № 806.12.0655).

Между Министерством здравоохранения Республики Хакасия (заказчик) и ГУП РХ «Ресфармация» (исполнитель) также заключен государственный контракт от 27 декабря 2012 года № 806.12.0820 о нижеследующем.

Исполнитель оказывает услуги по приему, хранению и отпуску лекарственных средств для обеспечения отдельных категорий граждан в 2013 году (пункт 1.1 контракта от 27 декабря 2012 года № 806.12.0820).

Цена контракта включает в себя расходы на прием, хранение, перевозку (транспортировка в соответствии с соблюдением температурного режима), перераспределение и отпуск лекарственных средств, в том числе налоговые и иные отчисления, страхование, вознаграждение аптечным учреждениям, а также иные расходы, связанные с исполнением контракта и составляет 15 030 001,50 рублей (пункт 1.3 контракта от 27 декабря 2012 года № 806.12.0820).

Финансирование контракта осуществляется за счет субвенций из федерального бюджета в соответствии с Федеральным законом от 30 ноября 2011 года № 357-ФЗ «О нормативе финансовых затрат в месяц на одного гражданина, получающего государственную социальную помощь в виде социальной услуги по обеспечению лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения, а также специализированными продуктами лечебного питания для детей-инвалидов, на 2012 год» (пункт 1.4 контракта от 27 декабря 2012 года № 806.12.0820).

Исполнитель согласно условиям контракта, в том числе обязуется:

- организовать в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации получение, хранение и отпуск лекарственных средств в соответствии с плановой заявкой заказчика, в том числе: поставку лекарственных средств в аптечные учреждения Республики Хакасия (приложение № 1); заключить договоры с аптечными организациями (учреждениями), которые осуществляют отпуск лекарственных средств отдельным категориям граждан, имеющим право на получение государственной социальной помощи, с выплатой вознаграждения (пункт 2.1.1 контракта от 27 декабря 2012 года № 806.12.0820);

- организовать в аптечных учреждениях бесплатный отпуск лекарственных средств гражданам при предъявлении рецепта врача (фельдшера), обладающего правом выписки льготных рецептов в соответствии с регистром врачей (фельдшеров), а также выписанного по установленной форме в лечебно-профилактическом

учреждении (пункт 2.1.2 контракта от 27 декабря 2012 года № 806.12.0820).

За неисполнение, ненадлежащее исполнение обязательств по контракту, стороны несут ответственность в порядке, предусмотренном действующим законодательством Российской Федерации и условиями контракта (пункт 4.1 контракта от 27 декабря 2012 года № 806.12.0820).

Срок оказания услуг по настоящему контракту с 01 января 2013 года по 31 декабря 2013 года (пункт 10.1 контракта от 27 декабря 2012 года № 806.12.0820).

Контракт вступает в силу с даты его подписания сторонами и действует до полного исполнения сторонами принятых на себя обязательств по контракту, включая взаиморасчеты, до 25 декабря 2013 года (пункт 10.2 контракта от 27 декабря 2012 года № 806.12.0820).

МП г. Абакана «Аптека № 56» указана в приложениях № 1 к государственным контрактам от 09 ноября 2012 года № 806.12.0655 и от 27 декабря 2012 года № 806.12.0820 (строки № 3 приложений к контрактам).

Для заключения договоров, предусмотренных государственными контрактами, ГУП РХ «Ресфармация» направило аптечным организациям письмо от 25 декабря 2012 года № 821, которым запросило следующий комплект документов:

- 1) бухгалтерскую отчетность за последний отчетный квартал 2012 года и за предыдущий финансовый год с отметкой налогового органа, заверенные руководителем и главным бухгалтером аптечной организации;
- 2) копии свидетельств ИНН, ОГРН;
- 3) копии лицензий на осуществление фармацевтической деятельности, в том числе на точки отпуска;
- 4) копии учредительных документов аптечной организации;
- 5) копию документа, подтверждающего полномочия руководителя аптечной организации;
- 6) выписку из Единого государственного реестра юридических лиц, полученную не ранее 30 дней даты ее представления;
- 7) справку налогового органа о состоянии расчетов по налогам, сборам, пеням и штрафам;
- 8) справку о применяемом виде налогообложения;
- 9) гарантийное письмо об отсутствии процедур реорганизации, ликвидации, банкротства аптечной организации, наложения ареста или обращения взыскания на имущество аптечной организации.

Письмом от 28 декабря 2012 года № 835 ГУП РХ «Ресфармация» уведомило МЗ РХ о том, что ряд аптечных организаций, из числа указанных в приложениях к государственным контрактам, не представили документы, истребованные предприятием, в связи с чем ГУП РХ «Ресфармация» не обязано заключать договоры, предусмотренные государственными контрактами.

Письмом от 16 января 2013 года № 45 ГУП РХ «Ресфармация» обратилось к МЗ РХ с предложением разрешить вопрос по заключению договоров на оказание услуг по льготному обеспечению с аптечными организациями, не представившими полный комплект документов, истребованный предприятием.

Из протокола рабочего совещания от 31 января 2013 года, проведенного с участием представителей МЗ РХ, ГУП РХ «Ресфармация» и аптечных организаций, следует, что ряд аптечных организаций, в том числе МП «Аптека № 56» уклонились от заключения договоров. По итогам рабочего совещания решено: ГУП РХ «Ресфармация» заключить договоры с аптечными организациями без предоставления полного комплекта документов на срок до 01 апреля 2013 года; организовать самостоятельные пункты отпуска льготных препаратов на территории г. Абакана и г. Сорска, а МЗ РХ внести соответствующие изменения в перечень аптечных организаций.

Согласно справке МП г. Абакана «Аптека № 56» от 31 января 2013 года, направленной предприятию, бухгалтерская отчетность за 2011 год и на последнюю отчетную дату 2012 года предоставляться для заключения договора не будут.

04 февраля 2013 года представителем МП «Аптека № 56» получено письмо ГУП РХ «Ресфармация» от 04 февраля 2013 года № 94, согласно которому договор на оказание услуг по приему, хранению и отпуску лекарственных препаратов на 2013 год будет заключен после получения письменного распоряжения МЗ РХ.

С сопроводительным письмом без номера и даты ГУП РХ «Ресфармация» направило в адрес МП г. Абакана «Аптека № 56» два экземпляра договора оказания услуг по отпуску лекарственных средств, изделий медицинского назначения в рамках выполнения Федеральных и Региональных программ по обеспечению необходимыми лекарственными средствами отдельных категорий граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг от 11 февраля 2013 года № 41/8.

Пунктом 1.5 договора от 11 февраля 2013 года № 41/8 предусмотрено, что при заключении договора аптека предоставляет фармацевтической организации следующий пакет документов: копии учредительных документов, копию документа, подтверждающего полномочия руководителя аптеки, копии лицензий (в том числе на точки отпуска, в которых предполагается осуществлять отпуск лекарственных средств), бухгалтерскую отчетность за 2011 год и на последнюю отчетную дату 2012 года, копии ИНН и ОГРН, выписку из ЕГРЮЛ (не позднее 30 дней), справку из налоговой о задолженности перед бюджетами всех уровней, справку об отсутствии реорганизации предприятия (ликвидация, банкротство, слияние, присоединение, разделение), справку о применяемом виде налогообложения.

В соответствии с пунктом 1.6 договора от 11 февраля 2013 года № 41/8 в случае отказа от предоставления указанных документов или непредставления полного пакета документов фармацевтическая организация вправе: отказаться от заключения настоящего договора, уведомив при этом МЗ РХ, либо вправе приостановить поставку лекарственных средств до предоставления документов либо вправе приостановить оплату аптеке за отпущенные лекарственные средства.

Договор считается заключенным с момента его подписания уполномоченными представителями сторон, распространяет свое действие с 01 января 2013 года. Действие договора продолжается до 15 февраля 2013 года, а по обязательствам, возникшим в период действия договора, но не исполненным до 15 февраля 2013 года до полного исполнения принятых сторонами обязательств. Срок действия может быть изменен по взаимному соглашению сторон (пункт 7.1 договора от 11 февраля 2013 года № 41/8).

28 февраля 2013 года в ГУП РХ «Ресфармация» поступило письмо от 25 февраля 2013 года № 10 от МП г. Абакана «Аптека № 56» с предложением внести изменения в договор от 11 февраля 2013 года № 41/8 путем исключения пунктов 1.5 и 1.6, на которое предприятие дало ответ № 255 от 15 марта 2013 года. Согласно данному ответу изменение текста договора является нецелесообразным, МП «Аптека № 56» предложено подписать договор от 11 февраля 2013 года № 41/8, вновь направленный вместе с письмом от 15 марта 2013 года № 255.

Хакаское УФАС России, усмотрев в действиях ГУП РХ «Ресфармация» признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, 28 июня 2013 года выдало предупреждение о необходимости прекратить нарушение антимонопольного законодательства, которое не было исполнено.

В силу части 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

В связи с невыполнением предупреждения, приказом управления от 18 июля 2013 года № 171, возбуждено настоящее дело о нарушении антимонопольного законодательства.

Представитель прокуратуры г. Абакана в ходе рассмотрения дела пояснил, что рассматриваемые действия предприятия образуют состав правонарушения, предусмотренного пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

По существу рассматриваемого дела представители ГУП РХ «Ресфармация» пояснили следующее:

- условие, предусмотренное пунктом 1.5 договора от 11 февраля 2013 года № 41/8, не является невыгодным. Истребование данного комплекта документа является обычной практикой делового оборота;
- срок действия договора от 11 февраля 2013 года № 41/8 прекращен 15 февраля 2013 года, в связи с чем выполнение выданного предупреждения было невозможно;
- предприятие истребует комплект документов, указанный в пункте 1.5 договора, во исполнение требований налогового органа, указанных в акте выездной налоговой проверки от 05 марта 2013 года № 17;
- истребование данного комплекта документов у аптечных организаций для заключения договоров свидетельствует о должной осмотрительности предприятия при выборе контрагента;
- условие, предусмотренное пунктом 1.5, не является существенным для договора

от 11 февраля 2013 года № 41/8;

- МП «Аптека № 56» не направляло предприятию какой-либо протокол разногласий к договору от 11 февраля 2013 года № 41/8.

МП «Аптека № 56» до возбуждения дела представило письменные пояснения от 19 июня 2013 года № 45, а в ходе рассмотрения дела пояснило, что в действиях ГУП РХ «Ресфармация» усматриваются признаки нарушения пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Комиссия управления по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, исследовав представленные доказательства, заслушав и оценив доводы лиц, участвующих в деле, пришла к следующим выводам.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться навязывание контрагенту условий договора, невыгодных для него или не относящихся к предмету договора (экономически или технологически не обоснованные и (или) прямо не предусмотренные федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации, нормативными правовыми актами уполномоченных федеральных органов исполнительной власти или судебными актами требования о передаче финансовых средств, иного имущества, в том числе имущественных прав, а также согласие заключить договор при условии внесения в него положений относительно товара, в котором контрагент не заинтересован, и другие требования).

Следовательно, для установления в действиях ГУП РХ «Ресфармация» состава правонарушения, предусмотренного пунктом 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, необходимо, чтобы предприятие занимало доминирующее положение на товарном рынке и совершало действия, которые бы свидетельствовали о факте навязывания контрагенту невыгодных для него или не относящихся к предмету договора условий.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции доминирующим положением признается положение хозяйствующего субъекта (группы лиц) или нескольких хозяйствующих субъектов (групп лиц) на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту (группе лиц) или таким хозяйствующим субъектам (группам лиц) возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации): доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Частью 4 статьи 5 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что

хозяйствующий субъект вправе представлять в антимонопольный орган или в суд доказательства того, что положение этого хозяйствующего субъекта на товарном рынке не может быть признано доминирующим.

Хакасским УФАС России установлено, что доля ГУП РХ «Ресфармация» на рынке оказания услуг по приему, хранению и отпуску лекарственных средств, изделий медицинского назначения в рамках выполнения Федеральных и Региональных программ по обеспечению необходимыми лекарственными средствами отдельных категорий граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг в географических границах Республики Хакасия превышает пятьдесят процентов, то есть положение предприятия в описанных географических границах является доминирующим, что отражено в заключении соответствующего аналитического отчета. Доказательств того, что положение ГУП РХ «Ресфармация» не может быть признано доминирующим, не представлено.

Таким образом, ГУП РХ «Ресфармация» занимает доминирующее положение на рынке оказания услуг по приему, хранению и отпуску лекарственных средств, изделий медицинского назначения в рамках выполнения Федеральных и Региональных программ по обеспечению необходимыми лекарственными средствами отдельных категорий граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг в географических границах Республики Хакасия.

Навязыванием невыгодных контрагенту или не относящихся к предмету договора условий является направление занимающей доминирующее положение организацией договора с невыгодными для контрагента или не относящихся к предмету договора условиями, которые контрагентом оспариваются, однако данная организация отказывается или уклоняется от согласования и принятия предложений контрагента.

О навязывании в договор от 11 февраля 2013 года № 41/8 условия о предоставлении бухгалтерской отчетности свидетельствует установление ГУП РХ «Ресфармация» санкции за неисполнение требования предприятия (пункт 1.6 договора от 11 февраля 2013 года № 41/8), отказ от изменения условий договора на предложение МП «Аптека № 56» от 25 февраля 2013 года № 10, а также повторное направление договора вместе с сопроводительным письмом от 15 марта 2013 года № 255, которое содержит предложение подписать направленный договор.

Из пункта 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции следует, что оценку невыгодности условий договора дает контрагент доминанта, а не антимонопольный орган. Из пояснений от 19 июня 2013 года № 45 следует, что МП г. Абакана «Аптека № 56» оценило условие, предусмотренное пунктом 1.5 договора от 11 февраля 2013 года № 41/8 в части предоставления бухгалтерской отчетности, как невыгодное для себя, посчитав невозможным раскрыть данную информацию для ГУП РХ «Ресфармация» по причине того, что предприятие является конкурентом МП «Аптека № 56» на рынке розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами.

Вместе с тем, включение рассматриваемого условия в договор не предусмотрено какими-либо нормативными правовыми актами, данное условие не связано с

предметом договора от 11 февраля 2013 года № 41/8, так как оказание услуг по приему, хранению и отпуску лекарственных средств и изделий медицинского назначения возможно и без предоставления бухгалтерской отчетности.

Кроме того, включение в договор от 11 февраля 2013 года № 41/8 условия, предусматривающего возможность ГУП РХ «Ресфармация» отказаться от заключения договора, уведомив при этом МЗ РХ, либо приостановить поставку лекарственных средств до предоставления документов либо приостановить оплату за отпущенные лекарственные препараты (пункт 1.6 договора) нарушают часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В силу части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц.

Для квалификации действий (бездействия) как злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, а именно: недопущения, ограничения, устранения конкуренции или ущемления интересов других лиц (абзац 2 пункта 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 30 июня 2008 года № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства»).

Включение в договор от 11 февраля 2013 года № 41/8 пункта 1.6 нарушает пункты 1.1, 1.3, 2.1.1, 2.12 государственных контрактов от 09 ноября 2012 года № 806.12.0655 и от 27 декабря 2012 года № 806.12.0820, а также создает угрозу ущемления интересов МП «Аптека № 56» и получателей государственной социальной помощи, поскольку лишает последних того, на что они были вправе рассчитывать (вознаграждение аптечной организации, дополнительное лекарственное обеспечение отдельным категориям граждан).

Описанные действия ГУП РХ «Ресфармация» выходят за допустимые пределы осуществления гражданских прав, поскольку границы возможного поведения в данном случае установлены вышеназванными государственными контрактами, заключенными с Министерством здравоохранения Республики Хакасия. В отсутствие на то оснований предприятие приняло на себя контрольно-надзорные и организационно-распорядительные функции, самостоятельно установив для себя возможности отказа от заключения договора с аптечной организацией, указанной в приложении к государственным контрактам, и приостановления поставки лекарственных средств.

Комиссия Хакасского УФАС России отклоняет все доводы ГУП РХ «Ресфармация» как несостоятельные в силу следующего.

Акт выездной налоговой проверки от 05 марта 2013 года № 17 не содержит требований об организации договорной работы предприятия, адресованных на будущее время, за неисполнение которых предусмотрены какие-либо санкции, а касается конкретных хозяйственных операций, не подтвержденных допустимыми документами. В рассматриваемом случае ГУП РХ «Ресфармация» лишено возможности выбора контрагента, поэтому предоставление запрошенного комплекта документов в качестве условия заключения договора с аптечными

организациями не имело цели налоговой оптимизации недобросовестных контрагентов, минимизации рисков предприятия или МЗ РХ.

Срок действия договора, предусмотренного пунктами 2.1.1 государственных контрактов, равен сроку оказания услуг по государственным контрактам. Произвольное установление ГУП РХ «Ресфармация» срока действия договора от 11 февраля 2013 года № 41/8 нарушает пункты 10.1 государственных контрактов от 09 ноября 2012 года № 806.12.0655 и от 27 декабря 2012 года № 806.12.0820.

В соответствии с пунктом 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Включение в подписанный директором ГУП РХ «Ресфармация» и направленный контрагенту договор от 11 февраля 2013 года № 41/8, условия которого определены предприятием самостоятельно, пунктов 1.5 в части предоставления бухгалтерской отчетности и 1.6, а также последующий отказ от их исключения свидетельствует о необходимости, по мнению ГУП РХ «Ресфармация», достижения соглашения по названным условиям. Соответственно, условия, предусмотренные пунктами 1.5 и 1.6, являются существенными для договора от 11 февраля 2013 года № 41/8.

Законодательство не устанавливает определенную форму протокола разногласий к договору, форма протокола может быть определена по усмотрению стороны. Содержание письма от 25 февраля 2013 года № 10 позволяет сделать однозначный вывод о несогласии МП «Аптека № 56» с предложенными условиями и намерении их изменить.

Исследовав материалы дела, комиссия управления пришла к выводу, что в действиях ГУП РХ «Ресфармация» установлены факты нарушения пункта 3 части 1 статьи 10, части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

В силу положений статьи 23 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган осуществляет, в том числе следующие полномочия: возбуждает и рассматривает дела о нарушениях антимонопольного законодательства, выдает в случаях, указанных в настоящем законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания.

Основания для выдачи ГУП РХ «Ресфармация» предписания отсутствуют, в связи с окончанием срока исполнения государственных контрактов. Основания для прекращения рассмотрения дела, предусмотренные частью 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции, отсутствуют.

Учитывая изложенное, комиссия управления по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, руководствуясь пунктом 3 части 1 статьи 10, частью 1 статьи 10, статьями 22, 23, частью 1 статьи 39, статьями 41, 49 Закона о защите конкуренции,

РЕШИЛА:

1. Признать положение ГУП РХ «Ресфармация» доминирующим на рынке оказания услуг по приему, хранению и отпуску лекарственных средств, изделий медицинского назначения в рамках выполнения Федеральных и Региональных программ по обеспечению необходимыми лекарственными средствами отдельных категорий граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг в географических границах Республики Хакасия.

2. Признать действия ГУП РХ «Ресфармация», выразившиеся в навязывании в договор оказания услуг по приему, хранению и отпуску лекарственных средств, изделий медицинского назначения в рамках выполнения Федеральных и Региональных программ по обеспечению необходимыми лекарственными средствами отдельных категорий граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг от 11 февраля 2013 года № 41/8 пункта 1.5 в части предоставления бухгалтерской отчетности, нарушившими пункт 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

3. Признать действия ГУП РХ «Ресфармация», выразившиеся во включении пункта 1.6 в договор оказания услуг по приему, хранению и отпуску лекарственных средств, изделий медицинского назначения в рамках выполнения Федеральных и Региональных программ по обеспечению необходимыми лекарственными средствами отдельных категорий граждан, имеющих право на получение государственной социальной помощи в виде набора социальных услуг от 11 февраля 2013 года № 41/8, нарушившими часть 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

4. Предписание по делу не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражный суд Республики Хакасия.

Председатель Комиссии

К.А. Лебедева

Т.В. Темерева

Члены Комиссии

Е.А. Исакова

