РЕШЕНИЕ

«24» ноября 2011 года г. Калуга

Резолютивная часть решения оглашена «14» ноября 2011 года.
В полном объеме решение изготовлено «24» ноября 2011 года.

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Калужского УФАС России «…», членов Комиссии – ведущего специалиста – эксперта отдела антимонопольного контроля органов власти и развития конкуренции на товарных и финансовых рынках «…», специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля органов власти и развития конкуренции на товарных и финансовых рынках «…»,

в присутствии «…» (доверенность), «…» (доверенность), «…» (доверенность),

рассмотрев дело № 02-58/2011 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения Министерством здравоохранения Калужской области (местонахождение: ул. Пролетарская, 111, г.Калуга, 248016) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в совершении действий противоречащих антимонопольному законодательству, путем заключения государственного контракта № 456-с20н/у от 27.12.2010 условия которого приводят (могут привести) к ограничению конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

27.12.2010 между Министерством здравоохранения Калужской области (далее также Министерство, Ответчик) и Государственным предприятием Калужской области «Калугафармация» (далее также Предприятие) заключен государственный контракт № 456-с20н/у на закупку услуг.

В соответствии с пунктом 1.1 указанного контракта, Предприятие оказывает услуги по организации обеспечения населения лекарственными средствами, закупленными по государственным контрактам: получение, приемка, хранение, контроль качества, отпуск, доставка в аптечные организации Калужской области лекарственных средств, изделий медицинского назначения, лечебного питания для детей-инвалидов, ведение учета движения товара, информационное сопровождение программного продукта по учету движения товара на складе и в аптечных организациях, представление отчетности и доведение до потребителя.

Пунктом 2.1.8. Контакта, установлено, что предприятие должно: обеспечить отпуск и доставку товара в аптечные организации, поименованные в Приложении № 1 к Контракту «Перечень населенных пунктов Калужской области и количество аптечных организаций, расположенных в них и осуществляющих льготный отпуск лекарственных средств отдельным категориям граждан» (в соответствии с условиями заключенных с аптечными организациями договоров) на основании заявок аптечных организаций, соответствующих заявкам лечебно-профилактических учреждений, не реже 2-х раз в месяц, в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней после получения заявки, в экстренных случаях – не позднее 3 (трех) часов. Конкретные адреса аптечных организаций Предприятие согласовывает с Государственным заказчиком при заключении государственного контракта. Количество аптечных организаций, осуществляющих льготный отпуск лекарственных средств отдельным категориям граждан, может уточняться государственным заказчиком в ходе исполнения контракта, в порядке установленным законодательством. Изменения количества аптечных организаций допускается до 10% от числа организаций, указанных в Приложение № 1. Обеспечить доведение товара до потребителя.

То есть, исходя из содержания заключенного контракта, осуществлять льготный отпуск лекарственных средств имеют права только аптечные организации, поименованные в Приложении № 1 к государственному контракту.

В приложении № 1 к вышеназванному государственного контракту были указанны, в том числе следующие адреса аптечных учреждений, в которых осуществляется отпуск лекарственных средств: г. Калуга, ул. Никитина, д. 83 и г. Калуга, ул. Чехова, д. 3. В указанных помещениях на момент заключения государственного контракта осуществляло свою деятельность ГП «Калугафармация».

Вместе с тем, 24.02.2011г. состоялся открытый аукцион на право заключения договоров аренды в отношении муниципального имущества, закрепленного на праве оперативного управления за МУЗ «Калужская городская больница № 4 им. Хлюстина А.С.» по адресам: г. Калуга, ул. Никитина, д. 83 и г. Калуга, ул. Чехова, д. 3.

По итогам проведения данного конкурса победителем было признано ООО «Фимиам», с которым в последствии были заключены договоры аренды.

ООО «Фимиам» неоднократно обращалось в ГП «Калугафармация» (письма от 04.03.2011г. №15, от 24.03.2011г. №21) с просьбой заключить договор на оказание услуг обеспечения лекарственными средствами льготной категории граждан в аптечных организациях, расположенных по адресам: г. Калуга, ул. Никитина, д. 83 и г. Калуга, ул. Чехова, д. 3. Рассмотрев обращения Заявителя, ГП «Калугафармация» ответило отказом в заключении указанного договора (письмо исх. № 373 от 30.03.2011г.).

Кроме того, ГП «Калугафармация» направило письмо в адрес Министерства здравоохранения Калужской области (исх. № 330 от 16.03.2011) в котором сообщило, что по вышеназванным адресам договоры аренды имущества заключены с другим юридическим лицом. В связи с чем, предлагает внести изменения, в государственный контракт, исключив из Приложения № 1 аптечный пункт аптеки № 9 ГП «Калугафармация», г. Калуга, ул. Никитина, д. 83 и аптечный пункт аптеки № 9 ГП

«Калугафармация», г. Калуга, ул. Чехова, д. 3. А также предлагает, направлять льготные категории граждан в близь находящиеся аптечные пункты ГП «Калугафармация».

01.04.2011 между ГП «Калугафармация» и Министерством здравоохранения Калужской области было подписано дополнительное соглашение № 1 к государственному контракту № 456-с2011/у на закупку услуг от 27.12.2010, которым из Приложения № 1 исключены аптечные пункты по адресам: ул. Никитина, д. 83, г. Калуга и ул. Чехова, д. 3, г. Калуга.

В ходе рассмотрения дела (письмо исх. № 04-10/29-33/1-11 от 28.09.2011) Ответчиком сообщено, что определяя количество аптечных пунктов при формировании проекта аукционной документации Министерство учитывает следующие факторы:

- количество граждан, имеющих право на государственную социальную помощь;

- сложившуюся практику за предыдущие года (в районах области не менее 1 пункта отпуска);

- размер федеральных субвенций на финансовое обеспечение оказания отдельным категориям граждан социальной услуги по дополнительной бесплатной медицинской помощи в части обеспечения необходимыми лекарственными средствами.

Следовательно, при определении количества аптечных пунктов, Ответчиком были учтены все вышеназванные факторы и их количество было оптимально для обеспечения отдельных категорий граждан необходимыми льготными лекарственными средствами.

Документов, свидетельствующих, что перед заключением дополнительного соглашения № 1 к государственному контракту № 456-с2011/у Министерством проводился какой-либо анализ, позволяющий сделать выводы о нецелесообразности нахождения аптечных пунктов осуществляющих льготный отпуск лекарственных средств и расположенных по адресам: г. Калуга, ул. Никитина, д. 83 и г. Калуга, ул. Чехова, д. 3 не представлено, как и не представлено иных документов свидетельствующих о наличии объективных причин для исключения вышеназванных аптечных пунктов из Приложения № 1.

Кроме того, в материалы дела была представлена сводная таблица обслуживания рецептов с 01.01.2011 по 28.02.2011, из которой следует, что в указанный период в аптечный пункт по адресу: ул. Никитина, д. 83, г. Калуга поступило 246 обращений от граждан о получение льготных лекарственных средств, а по адресу ул. Чехова, д. 3, г. Калуга 105 обращений, что свидетельствует о наличии социальной необходимости отпуска льготных лекарственных средств по указанным адресам.

В соответствии с государственным контрактом ГП «Калугафармация» предоставлено право организовывать обеспечение лекарственными средствами льготной категории граждан путем заключения договоров на оказание услуг по

доведению лекарственных средств до потребителя с иными организациями, имеющими право на осуществление фармацевтической деятельности.

Комиссией Калужского УФАС России в ходе рассмотрения дела установлено, что ГП «Калугафармация» заключало договоры с другими хозяйствующими субъектами, в рамках имеющегося государственного контракта и Министерство знало об этом, так как сведения о том, что в рамках государственного контракта отпуск льготных лекарственных средств осуществляется не только через аптечные пункты ГП «Калугафармация», но и через аптечных пункты иных хозяйствующих субъектов в полном объеме отражен в приложении № 1 к государственному контракту.

Министерством здравоохранения Калужской области в качестве обоснования по подписанию дополнительного соглашения № 1 от 01.04.2011 указали лишь на наличие обращение ГП «Калугафармация» и пункта 2.1.8 государственного контракта, который дает право на изменение количество аптечных учреждений, иных пояснений не представлено.

Данный довод Комиссия Калужского УФАС России считает не состоятельным, так как Министерством здравоохранения Калужской области не представлено доказательств, что их действия по подписанию дополнительного соглашения № 1 от 01.04.2011, были объективны и основывались на изучении социальной значимости и конкуренции.

В связи с чем, действиями Министерства здравоохранения по исключению из утвержденного перечня аптечных пунктов в которых свою деятельность начал осуществлять иной хозяйствующий субъект не соответствует требованиям установленным частью 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Ответчиком в письме от 19.08.2011 (исх. № 04-04/2745-11) сообщено, что в адрес Министерства поступало письмо ООО «Фимиам» от 12.04.2011 № 7 об обязании ГП «Калугафармация» заключить с ним договор на отпуск лекарственных средств, но вместе с тем не представлено документов свидетельствующих о совершении действий направленных на обеспечение конкуренции, а наоборот подписано дополнительное соглашение № 1 от 01.04.2011 исключающие вышеуказанные аптечные пункты из Приложения № 1 к государственному контракту.

В соответствии со статьей 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-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, а также государственным внебюджетным фондам, Центральному банку Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, за исключением предусмотренных федеральными законами случаев принятия актов и (или) осуществления таких действий (бездействия).

Факт, отсутствия у ООО «Фимиам» возможности заключить договор на оказание услуг по обеспечению лекарственными средствами льготных категорий граждан, при наличии такой возможности у других хозяйствующих субъектов,

свидетельствует о факте наступления негативных последствий в результате подписания такого рода дополнительного соглашения, в связи с чем действия Ответчика не соответствуют требованиям части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела № 02-58/2011, ответчиком не представлено доказательств о расторжении заключенного дополнительного соглашения, в связи, с чем оснований для прекращения дела в силу части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не имеется.

С учетом обстоятельств дела, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать факт нарушения Министерством здравоохранения Калужской области части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении дополнительного соглашения № 1 от 01.04.2011 которое привело к ограничению конкуренции.

2. Выдать в отношении Министерства здравоохранения Калужской области предписание о совершении действий, направленных на обеспечение конкуренции, путем расторжения дополнительного соглашения № 1 от 01.04.2011 нарушающего антимонопольное законодательство.

Председатель Комиссии _____ «...»

Члены Комиссии: _____ «...»

_____ «...»

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.

<u>Примечание.</u> За невыполнение в установленный срок законного решения

антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственно

ПРЕДПИСАНИЕ № 1

«24» ноября 2011 года г.Калуга

Комиссия Калужского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председателя Комиссии – заместителя руководителя Калужского УФАС России «…», членов Комиссии – ведущего специалиста – эксперта отдела антимонопольного контроля органов власти и развития конкуренции на товарных и финансовых рынках «…», специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля органов власти и развития конкуренции на товарных и финансовых рынках «…»,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от «24» ноября 2011 года по делу № 02-58/2011 о нарушении Министерством здравоохранения Калужской области (местонахождение: ул. Пролетарская, 111, г.Калуга, 248016) части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Министерству здравоохранения Калужской области **в срок до 22.12.2011** прекратить нарушение части 1 статьи 15 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в заключении дополнительного соглашения № 1 от 01.04.2011 которое привело к ограничению конкуренции,

а именно: совершить действия, направленные на обеспечение конкуренции, путем расторжения дополнительного соглашения № 1 от 01.04.2011 нарушающего антимонопольное законодательство.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не

позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии _____ «...»

Члены Комиссии: _____ «...»

_____ «...»

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа пунктом 2.6 части 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.