

## РЕШЕНИЕ по делу № 16

г. Мурманск

Резолютивная часть решения оглашена "12" апреля 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено "26" апреля 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев дело N 16 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью "БСС" (196244, Санкт-Петербург г., Московский, пр. Космонавтов, д.30, корпус 3, ИНН 7810687137) и Министерством здравоохранения Мурманской области ( 183038, г. Мурманск, ул. Профсоюзов, д. 20 ИНН 5190109972) статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту — закон о защите конкуренции).

### УСТАНОВИЛА:

ЗАО «Торгово-промышленное Предприятие Северо-Запад» (далее по тексту ЗАО «ТПП Северо-Запад», заявитель) обратилось в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области с жалобой на неправомерные действия ООО «БСС» и Министерства здравоохранения Мурманской области, выразившихся в ограничивающих конкуренцию согласованных действиях между органом государственной власти субъекта Российской Федерации и хозяйствующим субъектом на рынке социальных услуг по обеспечению отдельных категорий граждан необходимыми лекарственными препаратами. Из существа жалобы, а также устных пояснений представителей ЗАО «ТПП Северо-Запад», представленных в рамках рассмотрения дела, вытекает, что Министерством здравоохранения Мурманской области в декабре 2012 года проводился ряд аукционов в электронной форме на право заключения государственных контрактов на оказание социальной услуги по обеспечению льготных категорий граждан необходимыми лекарственными препаратами. Одним из условий в аукционных документах была обязанность победителя при подписании контрактов предоставить заказчику заверенные копии договоров с третьими лицами на оказание услуг по отпуску лекарственных препаратов гражданам. ООО «БСС» представило заказчику информацию об имевших место пролонгации на 2013 год договоров об оказании услуг заключенных с ЗАО «Северо-Запад» сеть структурных подразделений «Кандалакшская фармация», ООО «Нордмедсервис», ОАО «Фармация Мурманска». Вместе с тем, указанное обстоятельство не соответствует действительности, а сами сведения не являются достоверными, поскольку, по крайней мере, со стороны ЗАО «ТПП Северо-Запад» письмом от 27.12.2012 г. ООО «БСС» было уведомлено об истечении срока

действия соответствующего договора. Об отсутствии отдельных пролонгированных договоров об оказании услуг на 2013 год заказчик — Министерство здравоохранения Мурманской области было поставлено в известность письмом от 11.01.2013 г. Несмотря на то, что данный факт Министерству был известен, заказчик, тем не менее подписал контракты с победителем аукционов — ООО «БСС», заведомо осознавая, что исполнение обязательств по заключаемым контрактам со стороны ООО «БСС» невозможно, иначе как путем применения административных ресурсов. В последующем, со стороны Министерства здравоохранения Мурманской области и органов местного самоуправления в адрес ЗАО «ТПП Северо-Запад» начали поступать различные письма, а также применяться меры административного воздействия, такие как инициирование проверок в отношении ЗАО «ТПП Северо-Запад», инициирование расторжения договора на пользование помещения, занимаемого хозяйствующим субъектом с целью понуждения заключить договор с ООО «БСС».

Изучив представленные документы и на основании вышеизложенных фактов Мурманским УФАС России в отношении ООО «БСС» и Министерства здравоохранения Мурманской области было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства по статье 16 закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения представленных документов, Мурманским УФАС России установлено следующее.

На сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) в сети Интернет были размещены извещения о проведении Уполномоченным органом Управление госзаказа Мурманской области открытых аукционов в электронной форме (номера торгов: 0149200002312003792, 0149200002312003793, 0149200002312003843 0149200002312003842 0149200002312003841 0149200002312003828 0149200002312003826 0149200002312003886 0149200002312003667 0149200002312003636 0149200002312003638 0149200002312003641 0149200002312003642 0149200002312003637 0149200002312003639 0149200002312003632 0149200002312003643 0149200002312003633 0149200002312003634 0149200002312003635 0149200002312003640 0149200002312003624 0149200002312003630 0149200002312003629 0149200002312003627 0149200002312003626 0149200002312003631 0149200002312003625 0149200002312003623 0149200002312003628) на право заключения государственного контракта на оказание социальной услуги по обеспечению отдельных категорий граждан необходимыми лекарственными препаратами. Заказчиком данных аукционов выступило Министерство здравоохранения Мурманской области. Победителем перечисленных аукционов признано ООО «БСС» государственные контракты с которым были заключены в январе 2013 г.

Содержание аукционных документаций по перечисленным номерам торгов,

а также проекты государственных контрактов являются идентичными, отличаются только наименованиями поставляемых лекарственных препаратов.

Согласно условиям государственного контракта, который должен быть заключен по результатам проведения торгов, победитель принимал на себя обязательства организовать поставку, хранение, учет и отпуск лекарственных препаратов в аптечных организациях на территории Мурманской области на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом, Порядком информационного обмена, утвержденного Заказчиком. Организовать в аптечных организациях (Приложение №3), на основании заключенных с ними договоров, отпуск лекарственных препаратов отдельным категориям граждан при предъявлении рецепта, выписанного в соответствии с требованиями нормативных документов, в медицинской организации, включенной в Перечень медицинских организаций, имеющих право на выписывание рецептов отдельным категориям граждан, выписанного врачом (фельдшером), включенным в Регистр врачей (фельдшеров), имеющих право на выписывание рецептов отдельным категориям граждан, а также осуществлять иные действия вытекающие из существа заключенного контракта и направленные на обеспечение отдельных категорий граждан льготными аптечными препаратами. Заказчик, в свою очередь, принимал на себя обязательства осуществлять оплату оказанной социальной услуги отдельным категориям граждан по ценам лекарственных препаратов, указанным в Спецификации (Приложении № 1 к Контракту), на основании представленных и надлежаще оформленных документов в соответствии с требованиями настоящего Контракта и другими нормативными документами и осуществлять иные действия, вытекающие из содержания контракта.

Требования к содержанию и составу заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме предусмотрена статьей 2 Раздел 2. «Требования к содержанию, форме, оформлению и составу заявки инструкция по заполнению заявки» аукционной документации. Так, заявка на участие в открытом аукционе в электронной форме состоит из двух частей.

Первая часть заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме должна содержать указанные в одном из следующих подпунктов сведения:

1) при размещении заказа на поставку товара:

а) согласие участника размещения заказа на поставку товара в случае, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, указание на товарный знак которого содержится в документации об открытом аукционе в электронной форме, или указание на товарный знак предлагаемого для поставки товара и конкретные показатели этого товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным документацией об открытом аукционе в

электронной форме, если участник размещения заказа предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в аукционной документации, при условии содержания в аукционной документации указания на товарный знак, а также требования о необходимости указания в заявке на участие в открытом аукционе в электронной форме на товарный знак;

б) конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным аукционной документацией, и товарный знак (при его наличии) предлагаемого для поставки товара при условии отсутствия в аукционной документации указания на товарный знак;

2) согласие участника размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг на условиях, предусмотренных аукционной документацией, при условии размещения заказа на выполнение работ, оказание услуг;

Первая часть заявки на участие в аукционе может содержать эскиз, рисунок, чертеж, фотографию, иное изображение товара, на поставку которого размещается заказ.

Вторая часть заявки на участие в аукционе должна содержать следующие документы и сведения:

1) фирменное наименование (наименование), сведения об организационно-правовой форме, о месте нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилию, имя, отчество, паспортные данные, сведения о месте жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника размещения заказа или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика (для иностранного лица);

2) копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному пунктом 1 части 1 статьи 11 Закона, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к лицам, осуществляющим поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, которые являются предметом открытого аукциона в электронной форме, и такие требования предусмотрены Томом 2 аукционной документации;

3) копии документов, подтверждающих соответствие участника размещения заказа требованию, установленному в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 11

Закона, в случае, если такое требование установлено Томом 2 аукционной документации;

4) копии документов, подтверждающих соответствие товаров, работ, услуг требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации, в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к таким товарам, работам, услугам и если предоставление указанных документов предусмотрено Томом 2 аукционной документации;

5) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия такого решения в случае, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и если для участника размещения заказа поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг, являющихся предметом контракта, или внесение денежных средств в качестве обеспечения заявки на участие в открытом аукционе, обеспечения исполнения контракта являются крупной сделкой. Предоставление указанного решения не требуется в случае, если начальная (максимальная) цена контракта не превышает максимальную сумму сделки, предусмотренную решением об одобрении или о совершении сделок, предоставляемым для аккредитации участника размещения заказа на электронной площадке.

Требовать от участника размещения заказа иные документы и сведения, за исключением предусмотренных в пунктах 2-4 настоящего подраздела документов и сведений, не допускается.

Из содержания раздела 7 (документы, входящие в состав заявки) тома 2 аукционной документации, а также из иных положений аукционной документации не усматривается, что в составе заявки хозяйствующие субъекты должны представлять копии заключенных договоров с аптечными организациями, через которые будет осуществляться отпуск лекарственных препаратов отдельным категориям граждан при предъявлении рецепта.

В разделе 2 тома 3 аукционной документации в статье 7 (требования к количественным характеристикам (объему) услуг) указано лишь то, что исполнитель (то есть участник выигравший аукцион):

1. Организует поставку, хранение, учет и отпуск лекарственных препаратов в аптечных организациях на территории Мурманской области на условиях, предусмотренных Контрактом, порядком информационного обмена,

утвержденного Заказчиком.

2. Организует в аптечных организациях, на основании заключенных с ними договоров, отпуск лекарственных препаратов отдельным категориям граждан при предъявлении рецепта, выписанного в соответствии с требованиями нормативных документов, в медицинской организации, включенной в Перечень медицинских организаций, имеющих право на выписывание рецептов отдельным категориям граждан, врачом (фельдшером), включенным в Регистр врачей (фельдшеров), имеющих право на выписывание рецептов отдельным категориям граждан.

На основании вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что аукционные документации не содержали требований о предоставлении участниками в составе заявки копии заключенных договоров с аптечными организациями, через которые будет осуществляться отпуск лекарственных препаратов отдельным категориям граждан при предъявлении рецепта, следовательно, у хозяйствующих субъектов на момент проведения аукциона обязанность по предоставлению спорных договоров, а у заказчика (уполномоченного органа) — право требовать предоставления соответствующих договоров отсутствовало.

Требование о предоставлении заказчику копий договоров с аптечными организациями, в случае отсутствия собственных аптек в населенных пунктах, указано только в пункте 11.2. проекта государственного контракта на оказание социальной услуги по обеспечению отдельных категорий граждан необходимыми лекарственными препаратами.

Ни в аукционной документации, ни в проекте государственного контракта не указан временной период в течение которого участник должен заключить соответствующие договоры, то есть до начала аукциона или после. Указано лишь то, что они должны быть, а значит соответствующие договоры могут быть заключены и после проведения аукциона.

Вместе с тем, анализ содержания пункта 11.2. проекта государственного контракта: «При заключении Контракта Исполнитель предоставляет Заказчику копии договоров с аптечными организациями, перечисленных в приложении № 3 к настоящему Контракту, в случае отсутствия собственных аптек в населенных пунктах, указанных в приложении № 2», позволяет сделать вывод о том, что на момент заключения государственного контракта участник, выигравший торги уже обязан иметь договоры с аптечными организациями, перечисленными в приложении № 3 к настоящему Контракту, в случае отсутствия собственных аптек в населенных пунктах, в противном случае это делает невозможным исполнение хозяйствующим субъектом выигравшим торги принятых на себя обязательств по

оказанию социальной услуги по обеспечению отдельных категорий граждан лекарственными препаратами, поскольку не будет иметь мест для предоставления гражданам лекарственных препаратов, а граждане — возможность их получить.

Согласно части 1 статьи 32 Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (далее по тексту — закон о размещении заказов) в целях настоящего Федерального закона под аукционом на право заключить контракт понимаются торги, победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену контракта, за исключением случаев, установленных частями 6.1 и 6.2 статьи 37 настоящего Федерального закона.

Как было указано выше, победителем, предложившим наиболее низкую цену контракта по ряду аукционов, было признано ООО «БСС».

В соответствии с пунктом 3 части 3 статьи 9 закона о размещении заказов после определения победителя конкурса, аукциона или победителя в проведении запроса котировок в срок, предусмотренный для заключения контракта, заказчик обязан отказаться от заключения контракта с победителем конкурса, аукциона или победителем в проведении запроса котировок либо при уклонении победителя конкурса, аукциона или победителя в проведении запроса котировок от заключения контракта с участником размещения заказа, с которым заключается такой контракт, в случае установления факта предоставления указанными лицами заведомо ложных сведений, содержащихся в документах, предусмотренных частью 3 статьи 25 или частью 2 статьи 35 настоящего Федерального закона.

Статьи 25 и 35 закона о размещении заказов определяют состав документов, входящих в состав заявки, подаваемой для участия в конкурсе и аукционе. Исходя из указанных норм, ложными сведениями, являющимися основанием для отказа от заключения контракта, являются сведения о самом участнике размещения заказов, об информации, содержащейся в документах, предоставляемых в составе самой заявки и т. д.

Таким образом, на основании следующих фактов:

- отсутствие в аукционной документации требований о предоставлении в составе заявки копий заключенных договоров с аптечными организациями, через которые будет осуществляться отпуск лекарственных препаратов отдельным категориям граждан;
- отсутствие в аукционной документации требований о предоставлении в составе заявки документа, подтверждающего факт наличия заключенных

- договоров с аптечными организациями;
- процедура проведения аукциона и основания отказа от заключения контракта с победителем конкурса установлены законом,

Комиссия приходит к выводу о том, что основания для отказа от заключения контракта с победителем аукциона — ООО «БСС» у Министерства здравоохранения Мурманской области отсутствовали.

Данный вывод также подтверждается письмом Управления Государственного заказа Мурманской области от 11.03.2013 г. (Исх. № 25-04/444-ОС).

Вместе с тем, Комиссия приходит к выводу о том, что при отсутствии у участника размещения заказа собственных мест отпуска лекарственных средств, а также действующих договоров с аптечными учреждениями, позволяющих ему организовать поставку, хранение, учет и отпуск лекарственных препаратов, делает невозможным исполнение государственных контрактов вообще, за исключением случаев, когда органы государственной власти субъекта Российской Федерации и органы местного самоуправления с помощью административных ресурсов способствуют выполнению победителем торгов принятых на себя обязательств, при этом оказывая негативное воздействие на конкуренцию.

Антимонопольным органом установлено, что у ООО «БСС» на территории Мурманской области отсутствуют собственные места отпуска лекарственных средств, что было подтверждено представителями организации на заседании Комиссии, при таких обстоятельствах в целях реального исполнения своих обязательств, рассматриваемый хозяйствующий субъект обязан был иметь наличие действующих договоров с аптечными учреждениями, позволяющих ему организовать поставку, хранение, учет и отпуск лекарственных препаратов, поставляемых в соответствии с условиями государственных контрактов.

Из пояснений представителей ЗАО «Торгово-промышленное Предприятие Северо-Запад» вытекает, что отсутствие у ООО «БСС» на территории Мурманской области собственных мест отпуска лекарственных средств и действующих договоров с аптечными учреждениями на отпуск лекарственных препаратов, о чем было поставлено в известность Министерство здравоохранения Мурманской области как при проведении самих торгов, так и при заключении государственных контрактов, привело к тому, что государственные контракты со стороны ООО «БСС» исполнены быть не могли. Таким образом, Министерство здравоохранения Мурманской области, путем направления писем в адрес аптечных организаций с предложением рассмотреть возможность заключения договоров с ООО «БСС»; проведения совещания в г. Кандалакша с участием должностных лиц органов

местного самоуправления, по результатам которого составлен протокол, где ЗАО «Северо-Запад» было предписано в 24 часа рассмотреть предложение по заключению договора с ООО «БСС» и проинформировать как Министерство, так и орган местного самоуправления г. Кандалакша о принятом решении; инициирование проверок исполнения контрактов в отношении ЗАО «Торгово-промышленное Предприятие Северо-Запад», расторжение договора на аренду муниципального помещения, то есть применяя различные властно-административные ресурсы способствовало тому, чтобы ЗАО «Северо-Запад» сеть структурных подразделений «Кандалакшская фармация» заключило соответствующие договоры с ООО «БСС» на отпуск лекарственных средств на территории города Кандалакша. Такое поведение органа государственной власти субъекта Российской Федерации и ООО «БСС», свидетельствует о заключении между ними ограничивающего конкуренцию соглашения и осуществлении согласованных действий.

В материалах дела имеется письмо, направленное со стороны ООО «БСС» в адрес Министерства здравоохранения Мурманской области до заключения государственных контрактов (Исх. №6937 от 11.01.2013), в котором ООО «БСС» подтверждало полную готовность к исполнению соответствующих государственных контрактов в полном объеме, а также сообщало, что ранее направленным (25.12.2012 г.) заказным письмом и факсимильной связью Минздрав был проинформирован о наличии действующих договоров (продолгованных на 2013 г.) с ОАО «Фармация Мурманска», сетью структурных подразделений «Кандалакшская фармация» ЗАО «Северо-Запад», с ООО «Нордмедсервис».

Поскольку со стороны хозяйствующих субъектов в адрес Министерства здравоохранения Мурманской области стала поступать различная информация, касающаяся действующих договоров на оказание услуг по отпуску лекарственных средств с ООО «БСС», Министерство 11 января 2013 года направило в адрес ОАО «Фармация Мурманска», сеть структурных подразделений «Кандалакшская фармация» ЗАО «Северо-Запад», ООО «Нордмедсервис» письмо с просьбой провести юридическую экспертизу сроков действия имеющихся договоров.

ЗАО «Северо-Запад» сеть структурных подразделений «Кандалакшская фармация» проинформировало Министерство здравоохранения Мурманской области о том, что договор с ООО «БСС» № М-04/10 от 11.01.2010 г. об оказании услуг по отпуску лекарственных средств, изделий медицинского назначения и специализированных продуктов питания отдельным категориям граждан на 2013 год не пролонгировало. Об отсутствии действующего договора с ООО «БСС» также указало ОАО «Фармация Мурманска» письмом от 14.01.2013 г. № 01-46/05, и ООО «Нордмедсервис» (Исх. № 75 от 14.01.2013 г.).

Таким образом, документами, имеющимися в материалах дела подтверждается, что Министерство здравоохранения Мурманской области было

проинформировано об отсутствии договоров с указанными выше хозяйствующими субъектами, необходимых для исполнения государственных контрактов.

Вместе с тем, как было указано выше, законных оснований для отказа от заключения государственных контрактов с ООО «БСС» как с победителем открытых аукционов в электронной форме, у Министерства здравоохранения Мурманской области не имелось.

Антимонопольным органом установлено, что каждый государственный контракт заключался на определенный перечень лекарственных препаратов, которые должны были поставляться на всей территории Мурманской области. Таким образом, неисполнение обязательств со стороны ООО «БСС» по отпуску лекарственных средств на какой-либо отдельно взятой территории Мурманской области, в частности в г. Кандалакша, не свидетельствует о неисполнении государственного контракта хозяйствующим субъектом в целом, к такому хозяйствующему субъекту применяются меры ответственности, предусмотренные действующим законодательством. В подтверждении факта исполнения государственных контрактов Министерство здравоохранения Мурманской области предоставило информацию об исполнении по состоянию на 08 апреля 2013 года по утвержденной форме, а также счета на оплату, выставленные со стороны ООО «БСС» в адрес Министерства. Кроме того, условия расторжения, установлены главой 8 государственного контракта, среди которых отсутствует возможность расторжения государственного контракта в одностороннем порядке в связи с не осуществлением отпуска лекарственных средств.

На основании установленного антимонопольным органом факта, а именно:

- после определения победителя аукциона заказчик обязан отказаться от заключения контракта с победителем аукциона только в случаях, предусмотренных пунктами 1-5 части 3 статьи 9 закона о размещении заказов;
- указанных случаев со стороны заказчика установлено не было;
- в составе заявки отсутствовало требование предоставлять копии спорных договоров или иной документ, подтверждающих факт их заключения,

Комиссия приходит к выводу о том, что характеризовать действия Министерства здравоохранения Мурманской области и ООО «БСС» по заключению государственных контрактов при наличии у органа государственной власти субъекта Российской Федерации информации о невозможности исполнения контракта, в рассматриваемом случае, как согласованные или совершенные путем заключения соглашения, приводящего к ограничению конкуренции нельзя, поскольку законных оснований для отказа от заключения контракта у заказчика не имелось.

Комиссия также не может принять в качестве доказательства, на основании которого ЗАО «ТПП Северо-Запад» делает вывод о наличии между рассматриваемыми субъектами антиконкурентного соглашения и согласованных действий, письмо Министерства здравоохранения Мурманской области от 23.01.2013 г. № 05-06-29/424-ЕТ по следующим основаниям.

Согласно документам, представленным со стороны Министерства здравоохранения Мурманской области, указанное выше письмо было направлено не только в адрес «Кандалакшская фармация» ЗАО «Северо-Запад», но и в ГОБУЗ «Кандалакшская центральная районная больница», ИП Каменева Е.В., ИП Баранова Л.В., ИП Огуреева Л.А., ОАО «Фармация», ООО «Нордмедсервис». Содержание письма носит более информационный характер, чем властно распорядительный. Указанным письмом Министерство информирует о заключении государственных контрактов с победителями электронных аукционов, и предлагает аптечным организациям, расположенным на территории города Кандалакши, рассмотреть вопрос заключения соответствующих договоров.

Таким образом, письмом от 23.01.2013 г. № 05-06-29/424-ЕТ Министерство здравоохранения Мурманской области не обязывает ЗАО «Северо-Запад» сеть структурных подразделений «Кандалакшская фармация» заключить спорный договор, а лишь ставит в известность об определенных произошедших событиях с возможностью принятия самостоятельных решений.

Комиссия Мурманского УФАС России также не может согласиться с доводом представителя ЗАО «Торгово-промышленное Предприятие Северо-Запад» о том, что доказательством наличия антиконкурентного соглашения и согласованных действий между ответчиками является протокол совещания от 25.01.2013. Кроме того, указанный протокол не свидетельствует о том, что административный ресурс, задействованный на совещании, был направлен исключительно в целях предоставления преимущества ООО «БСС».

Действительно, в материалах дела имеется протокол совещания по обеспечению льготными лекарственными препаратами на территории муниципального образования Кандалакшский район, состоявшегося 25 января 2013 г. в малом зале администрации г. Кандалакша. Из протокола следует, что в совещании приняли участие представители Министерства здравоохранения Мурманской области, представители администрации муниципального образования Кандалакшский район, представители хозяйствующих субъектов, осуществляющих деятельность по розничной реализации лекарственными средствами и другие лица. По итогам совещания (пункт 3 протокола), участники решили ЗАО «Северо-Запад» в 24 часа рассмотреть предложение по заключению договора с ООО «БСС» и направить ответы в ООО «БСС», Министерство

здравоохранения Мурманской области, администрацию муниципального образования Кандалакшский район.

Согласно пункту 12 части 1 статьи 15 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" к вопросам местного значения муниципального района относится создание условий для оказания медицинской помощи населению на территории муниципального района в соответствии с территориальной программой государственных гарантий оказания гражданам Российской Федерации бесплатной медицинской помощи.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 29 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" организация охраны здоровья осуществляется путем обеспечения определенных категорий граждан Российской Федерации лекарственными препаратами, медицинскими изделиями и специализированными продуктами лечебного питания в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В связи с возникшей в определенный момент проблемой по реализации отдельным категориям гражданам лекарственных препаратов на территории г. Кандалакши администрацией Кандалакшского района было принято решение провести 25.01.2013 г. рабочее совещание в целях устранения возникшей проблемы и решения вопросов местного значения, для чего были приглашены заинтересованные лица, озвучены вопросы и пути их решений.

В соответствии с частью 1 статьи 7 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" по вопросам местного значения населением муниципальных образований непосредственно и (или) органами местного самоуправления и должностными лицами местного самоуправления принимаются муниципальные правовые акты.

В силу части 3 статьи 7 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" муниципальные правовые акты, принятые органами местного самоуправления, подлежат обязательному исполнению на всей территории муниципального образования. За неисполнение муниципальных правовых актов граждане, руководители организаций, должностные лица органов государственной власти и должностные лица органов местного самоуправления несут ответственность в соответствии с федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 11 Устава муниципального образования Кандалакшский район Мурманской области утвержденного решением Совета депутатов муниципального образования Кандалакшский район Мурманской области от 12 ноября 2010 № 291 систему муниципальных правовых актов муниципального района образуют:

1. Устав муниципального района;
2. решения, принимаемые на местном референдуме;
3. решения представительного органа муниципального района;
4. распоряжения Главы муниципального района;
5. постановления и распоряжения местной администрации.

Таким образом, в силу Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" обязательному исполнению на всей территории муниципального образования подлежат только перечисленные выше муниципальные акты. Протокол совещания к муниципальным актам — не относится. В рассматриваемом случае является документом, фиксирующим определенные факты, проблемы, вопросы, мнение участников и возможные пути решения возникших проблем и вопросов.

Таким образом, в силу своего характера, протокол совещания от 25 января 2013 года не является обязательным для исполнения хозяйствующими субъектами и не порождает никакой ответственности за его не исполнение.

Кроме того, из протокола вытекает, что ЗАО «Северо-Запад» необходимо всего лишь рассмотреть предложение по заключению договора с ООО «БСС», а не его непосредственное заключение. Установление срока в 24 часа обусловлено тем, что услуга является социальной, представляющей собой непрерывный, технологически связанный комплекс мероприятий по доведению лекарственных препаратов, изделий медицинского назначения до получателей социальных услуг. Содержание указанного протокола, не свидетельствует о том, что задействованные административные ресурсы были направлены на предоставление преимущества ООО «БСС», напротив его принятие обусловлено необходимостью исполнения обязательств, возложенных действующим законодательством на орган государственной власти субъекта Российской Федерации и орган местного самоуправления по обеспечению льготных категорий граждан необходимыми лекарственными препаратами.

На признаки нарушения статьи 16 закона о защите конкуренции, на применение со стороны Министерства здравоохранения Мурманской области административных ресурсов, по мнению представителей заявителя, также свидетельствуют действия ГОБУЗ «Кандалакшская центральная районная больница» в отношении ЗАО «Северо-Запад» сеть структурных подразделений

«Кандалакшская фармация» направленные на освобождение хозяйствующим субъектом занимаемых помещений в г. Кандалакша ул. Батюты 31.

Мурманское УФАС России проанализировав представленные доказательства, приходит к выводу о том, что документы, имеющиеся в материалах дела не могут свидетельствовать исключительно о применении Министерством здравоохранения Мурманской области административных ресурсов в отношении ЗАО «ТПП Северо-Запад» по следующим основаниям.

В материалах дела имеется договор № 5 безвозмездного пользования муниципальными нежилыми помещениями от 26 июля 2007 г., согласно которому Комитет по управлению имуществом администрации муниципального образования г. Кандалакша передает, а ЗАО «ТПП Северо-Запад» в безвозмездное временное пользование муниципальное недвижимое имущество — нежилые помещения согласно приложению № 1 к договору для осуществления фармацевтической деятельности. Согласно приложению к договору хозяйствующему субъекту были переданы помещения, расположенные в г. Кандалакша по ул. Батюты д. 31.

22 ноября 2012 г. в адрес ЗАО «Северо-Запад» сеть структурных подразделений «Кандалакшская фармация» со стороны ГОБУЗ «Кандалакшская центральная районная больница» поступило письмо за № 5438 в котором просило освободить организацию помещению, расположенное в г. Кандалакша по ул. Батюты д. 31.

При этом, часть аукционов на право заключения государственного контракта на оказание социальной услуги по обеспечению отдельных категорий граждан необходимыми лекарственными препаратами были размещены только 23 ноября 2012 года.

Таким образом, рассматриваемый факт не может свидетельствовать о том, что был применен сам административный ресурс, поскольку Министерство здравоохранения Мурманской области не могло знать со 100 процентной вероятностью результат открытых аукционов в электронной форме.

Кроме того, со стороны ГОБУЗ «Кандалакшская центральная районная больница» был представлен Приказ № 597 от 03.10.2012 года Министерства здравоохранения Мурманской области о реорганизации Государственного областного бюджетного учреждения здравоохранения «Кандалакшская центральная районная больница» и «Государственного областного бюджетного учреждения здравоохранения «Терская центральная районная больница».

Согласно приказу реорганизация происходила путем их слияния. Согласно пункту 2.6. Приказа имущество ГОБУЗ «Кандалакшская центральная районная больница» передается в оперативное управление вновь создаваемому юридическому лицу.

О том, что происходила реорганизация ГОБУЗ «Кандалакшская центральная районная больница» проинформировало ЗАО «Северо-Запад» сеть структурных подразделений «Кандалакшская фармация» письмом от 30.01.2013 № 373.

Таким образом, учитывая тот факт, что начало реорганизации было намечено задолго до проведения открытых аукционов, действия ГОБУЗ «Кандалакшская центральная районная больница» в отношении ЗАО «Северо-Запад» сеть структурных подразделений «Кандалакшская фармация» направленные на освобождение хозяйствующим субъектом занимаемых помещений в г. Кандалакша ул. Батюты 31 были вызваны иными причинами, нежели применением властных полномочий органом государственной власти субъекта Российской Федерации.

Комиссия Мурманского УФАС России также не может согласиться с доводом представителя заявителя, положенного в обосновании своей позиции о наличии в действиях рассматриваемых субъектов нарушений антимонопольного законодательства, который заключается в том, что проверки исполнения контрактов проводились со стороны Министерства здравоохранения Мурманской области только в отношении ЗАО «ТПП Северо-Запад».

Действительно в материалах дела имеются акты проверки организации обеспечения необходимыми лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и специализированными продуктами лечебного питания отдельных категорий граждан от 25.01.2013 г., от 28.01.2013 г. согласно которым проверялось исполнение контрактов ЗАО «ТПП Северо-Запад», заключенных по результатам аукционов, выигранных рассматриваемым хозяйствующим субъектом. Имеются письма Министерства здравоохранения Мурманской области от 29.01.2013 г. № 08-06-29/527-ДП, направленные в адрес ЗАО «Северо-Запад» о ненадлежащем исполнении государственных контрактов и об устранении выявленных фактов.

Письма о ненадлежащем исполнении государственных контрактов и об устранении выявленных фактов нарушений направлены также и в адрес ООО «БСС» (№Исх. № 08-06-29/528-ДП от 29.01.2013 г.

Право заказчика осуществлять контроль объема, сроков и качества лекарственного обеспечения отдельных категорий граждан лекарственными

препаратами, проводить проверки Исполнителя, третьих лиц, аптечных учреждений закреплено пунктом 3.4.1. государственных контрактов.

Согласно пояснениям Министерства здравоохранения Мурманской области проведение проверок оформляется распоряжением Министерства в котором определяются территориальный принцип проверки, срок проведения проверки, а также уполномоченные на проведение проверки лица. В доказательство представило распоряжение № 42 от 25.02.2013 г. и № 10а от 23.01.2013 г.

Таким образом, ООО «БСС» и ЗАО «ТПП Северо-Запад» были поставлены в равные условия перед Министерством здравоохранения Мурманской области в отношении проводимых им проверок исполнения государственных контрактов.

Следует также обратить внимание на письмо от 29.01.2013 г. № 375, направленное со стороны ООО «БСС» в адрес Министерства здравоохранения Мурманской области в котором хозяйствующий субъект обвиняет орган власти в бездействии в части обеспечения организации лекарственными препаратами граждан в городе Кандалакша, а также ответ Министерства № 08-06-29/557-ДП из содержания которого ясно вытекает, что ООО «БСС» подтвердило полную готовность к исполнению государственных контрактов. Содержание письма ООО «БСС» от 11.01.2013 г. № 6937 также свидетельствует о том, что между субъектами отсутствует взаимопонимание и согласованная деятельность, направленная на достижение интересов обеих сторон.

Указанные письма не могут свидетельствовать о том, что между сторонами было достигнуто какое-либо соглашение или осуществлены согласованные действия, поскольку отсутствуют признаки договоренности, направленные на достижение общих целей, отсутствует слаженность и четкая организация действий субъектов, которые присущи именно в тех случаях, когда достигается согласие по вопросам совершения тех или иных действий.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО "БСС" и Министерства здравоохранения Мурманской области нарушений статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», как выразившихся в заключении ограничивающего конкуренцию соглашения либо осуществления согласованных действий на рынке социальных услуг по обеспечению отдельных категорий граждан необходимыми лекарственными препаратами.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции",

## РЕШИЛА:

1. Рассмотрение дела № 16, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью "БСС" (196244, Санкт-Петербург г., Московский, пр. Космонавтов, д.30, корпус 3, ИНН 7810687137) и Министерства здравоохранения Мурманской области ( 183038, г. Мурманск, ул. Профсоюзов, д. 20 ИНН 5190109972) по признакам нарушения статьи 16 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» как выразившихся в заключении ограничивающего конкуренцию соглашения либо осуществления согласованных действий на рынке социальных услуг по обеспечению отдельных категорий граждан необходимыми лекарственными препаратами, прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.