



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы по Омской области**

пр-кт К. Маркса, 12 А, г. Омск, 644010, e-mail: to55@fas.gov.ru тел. (3812) 32-06-96, факс (3812) 32-06-96

Р Е Ш Е Н И Е № 055/01/10-1301/2023

Резолютивная часть оглашена 01 июля 2024 года,
изготовлено в полном объеме 12 июля 2024 года

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;
- начальника отдела защиты конкуренции, члена Комиссии;
- ведущего специалиста - эксперта отдела защиты конкуренции, члена

Комиссии;

– ведущего специалиста - эксперта аналитического отдела, члена Комиссии (далее – Комиссия Омского УФАС России, Комиссия),

в присутствии:

представителя ответчика ООО «Многопрофильный центр современной медицины «Евромед» – (доверенность, паспорт),

рассмотрев в заседании материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 055/01/10-1301/2023, возбужденного по признакам нарушения ООО «Многопрофильный центр современной медицины «Евромед» (ОГРН 1145543033943, ИНН 5504248024, юридический адрес: 644024, г. Омск, ул. Съездовская, д. 29/3) пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьи 39, частями 1- 4 статьей 41, статьями 48, 49 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Дело о нарушении антимонопольного законодательства № 055/01/10-1301/2023 возбуждено приказом Омского УФАС России от 29.11.2023 № 236/23 по признакам нарушения ООО «Многопрофильный центр современной медицины «Евромед» (далее - ООО «МЦСМ «Евромед», Общество) пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Решение о возбуждении дела принято во исполнение письма прокуратуры Омской области от 27.11.2023 № 7/2-22-2023.

В рамках исполнения поручения Председателя Правительства Российской Федерации от 21.01.2022 № ММ-П13-657к о проведении проверки обоснованности стоимости лабораторных исследований на наличие возбудителя новой коронавирусной инфекции (COVID-19) (далее также ПЦР-исследования) в адрес руководителей территориальных органов ФАС России были направлены поручения от 25.01.2022

№ МШ/4966-ПР/22 и от 08.02.2022 № МШ/9068-ПР/22, во исполнение которых Омским УФАС России проанализировано ценообразование услуги ПЦР-исследования ООО «МЦСМ «Евромед» и установлено, что в цене услуг ПЦР-исследований Общества в 2021 году и в 1 квартале 2022 года необоснованно включены затраты по статье «общепроизводственные и общехозяйственные (накладные) расходы».

В процессе рассмотрения дела № 055/01/10-1301/2023 ООО «МЦСМ «Евромед» представило письменные пояснения и документы, а также представители Общества дали устные пояснения, по результатам которых Комиссией Омского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

1. В 2021 году и в январе 2022 года Обществом оказывались 12 различных услуг ПЦР-исследований с учетом особенностей при их оказании: срочные исследования, с выездом к получателю услуги, для юридических лиц, для медицинских учреждений (без учета стоимости забора/регенотов), в рамках системы обязательного медицинского страхования (ОМС) и пр.

Объем оказанных Ответчиком всех услуг ПЦР-исследований составил:

- в количественном выражении:

2021 год - 241 440 шт.

январь 2022 года - 12 264 шт.

- в стоимостном выражении (без учета НДС, в дальнейшем по тексту настоящего решения цены по умолчанию также указаны без НДС):

2021 год - 496 506 794 руб.

январь 2022 - 23 626 230 руб.

В обоснование стоимости каждой из услуг ПЦР-исследований Обществом представлены сведения о затратах (на единицу):

- прямые расходы, включая стоимость ПЦР-теста (РУ №РЗН 2020/9948 от 13.07.2021), заработную плату медицинского персонала и стоимость сопутствующих расходных материалов (перчатки, пробирки, ...) в сумме от 419 руб. (1 квартал 2021 года) до 493 руб. (январь 2022 года). Итого сумма прямых расходов при оказании услуг ПЦР-исследований составила 109 196 930 рублей в 2021 году и 6 046 152 рубля в январе 2022 года;

- общехозяйственные (накладные) расходы в сумме от 1 137 рублей (1 квартал 2021 года) до 1 302 рубля (3 квартал 2021 года). Итого сумма накладных расходов в составе стоимости всех услуг ПЦР-исследований составила 301 309 904 рубля в 2021 году и 15 673 392 рубля в январе 2022 года.

Средние значения составляющих цены на услуги ПЦР-исследований (по трем услугам Общества «РНК SARS-CoV-2 методом ПЦР (мазок)», «РНК SARS-CoV-2 методом ПЦР (мазок) с выездом па предприятие» и «РНК SARS-CoV-2 методом ПЦР (мазок) для предприятий с забором в клинике») по данным ООО «МЦСМ «Евромед» представлены в таблице 1.

Омским УФАС России в рамках исполнения Поручений ФАС России от 25.01.2022 № МШ/4966-ПР/22 и от 08.02.2022 № МШ/9068-ПР/22 установлено, что по статьям затрат «стоимость ПЦР теста», «стоимость сопутствующих расходных материалов (перчатки, пробирки)» и «заработная плата медицинского персонала» расходы Общества сопоставимы с расходами иных медицинских организаций (МО), оказывающих аналогичные услуги на территории Омской области. Статья «общепроизводственные и общехозяйственные (накладные) расходы» в стоимости услуги составляет 85%.

Таблица 1

Статья	Сумма (руб.) без НДС	
	2021 год	январь 2022 года
Прямые расходы	452,83	493,00
Общепроизводственные и общехозяйственные (накладные) расходы	1 249,34	1 278,00
Сумма прямых и накладных расходов	1 702,17	1 771,00
Прибыль	297,90	92,32
Отпускная цена	2 000,07	1 863,32

Письмом № 554 от 30.03.2022 года ООО «МЦСМ «Евромед» в Омское УФАС России был представлен состав затрат по статье общепроизводственные и общехозяйственные (накладные) расходы, а также механизм их распределения, согласно применяемому в Обществе порядку (методу), заключающийся в распределении затрат пропорционально выручке, а именно:

«За 2021 год выручка ООО «МЦСМ «Евромед» составила 2 347 974 031 руб. (код строки 2110 в отчете о финансовых результатах за 2021 год). Выручка от оказанных в 2021 году услуг «PHK SARS-CoV-2 методом ПЦР...» составила 496 506 794 руб., что составляет 21 процент от общей выручки в указанном году.

Согласно отчету о финансовых результатах за 2021 год объем фактических расходов составил 1 621 806 000 руб. (раздел 6 «Затраты на производство»), в том числе прямые расходы, связанные с оказанием услуг, и общепроизводственные и общехозяйственные (накладные) расходы.

Фактические расходы, подлежащие распределению согласно указанному принципу составили 1 427 836 821 руб., следовательно, накладные расходы в услугах «PHK SARS-CoV-L методом ПЦР..» составили 301 272 151 руб.».

Таким образом, в стоимость услуг ПЦР-исследований Обществом включены 21% от общей суммы затрат Общества (по счету 20 и 26 бухгалтерского учета).

Общество в процессе рассмотрения дела утверждало, что данный метод распределения затрат соответствует применяемому в ООО «МЦСМ «Евромед» методу полных (поглощенных) затрат Absorption Costing (распределения общих расходов - доле соответствующего дохода в суммарном объеме всех доходов).

В соответствии с общепринятыми правилами ведения учета в организации на счете 20 бухгалтерского учета отражается информация о прямых расходах, которые составляют себестоимость. В своей учетной политике организации самостоятельно подразделяют расходы на прямые и косвенные, исходя из специфики деятельности.

Метод полного поглощения затрат (Absorption Costing) позволяет формировать полную себестоимость продукции, включая все расходы, независимо от их характера, как прямые затраты (относятся к конкретному товару), так и косвенные (связаны с производством многих товаров, их невозможно отнести к чему-то напрямую)¹.

В данном методе основная задача — правильно распределить накладные издержки, так как прямые расходы, согласно принципам классификации расходов в данном методе, можно легко выделить и отнести к объектам расходов².

¹ <https://planfact.io/blog/posts/uchet-zatrat-metodom-direkt-kosting-i-metodom-polnogo-pogloshcheniya>

² https://www.cfin.ru/management/finance/cost/absorption_vs_direct.shtml

Название метода (Absorption Costing /«абсорбшен-костинг») связано с тем, что все затраты должны распределяться по видам продукции, включая коммерческие расходы, в данном методе большое значение придается делению затрат на прямые и косвенные по отношению к видам продукции. Косвенные расходы распределяют по видам продукции исходя из выбранной базы распределения³.

Представитель Ответчика на заседании комиссии 18.04.2024 пояснил, что затраты на 20 счете распределяются только по статьям затрат (заработная плата, материалы, амортизация и пр.), нет «привязки» расходов к объектам их образования (услугам/подразделениям), учет расходов по объектам их образования и услугам не ведется.

В соответствии с оборотно-сальдовой ведомостью по счету 20.01 (за 2021 год при общем обороте 1 257 686 162,68 руб. только расходы на оплату труда и материальные затраты⁴ составили 930 706 008,33 руб. Распределяя на услуги ПЦР-исследований расходы (в процентом соотношении) от общей суммы 20 счета, Общество включает в стоимость услуг ПЦР-исследований 21% от заработной платы каждого сотрудника, в том числе специалистов высшей категории отделений общей хирургии, пластической хирургии, нейрохирургии, стоматологии и прочих отделений, и 21% материалов, применяемых этими подразделениями, которых насчитывается более 30.

ООО «МЦСМ «Евромед» представлена информация о затратах при оказании услуг, составляющих в выручке Общества 0,5 и более процентов в 2021 году, в соответствии с которой только по 14 услугам сумма прямых затрат (материалы и заработная плата) в 2021 году составила 137 411 908 рублей, 21% из которых отнесены на услуги ПЦР-исследований в соответствии с представленным Ответчиком принципом распределения.

По данным сайта ООО «МЦСМ «Евромед» Общество ежедневно оказывает >4000 услуг, ежегодно проводит около 10 000 оперативных вмешательств и 700 000 лабораторных исследований, каждая из этих услуг формирует расходами 20 счет, отсутствие в Обществе учета прямых затрат по объектам расходов (по услугам) не наделяет его правом включать в стоимость услуг ПЦР-исследований расходы, связанные непосредственно с оказанием иных услуг.

Комиссия Омского УФАС России отмечает, что 20 счет Ответчика содержит прямые затраты, подлежащие учету в стоимости тех услуг, которые являются объектом формирования таких затрат, отнесение таких расходов пропорционально выручке на иные услуги приводит к двойному учету данных затрат.

Учитывая, что Обществом не представлено доказательств наличия на 20 счете расходов, непосредственно связанных с оказанием услуг ПЦР-исследований, помимо указанных в структуре стоимости ПЦР-исследований на общую сумму 109 196 930 рублей за 2021 год (прямые затраты), Комиссия Омского УФАС России приходит к выводу о том, что распределению в соответствии с применяемым в Обществе принципом – пропорционально выручке обоснованно подлежат исключительно расходы, учитываемые ООО «МЦСМ «Евромед» в соответствии с учетной политикой Общества на 26 счете «Общехозяйственные расходы», как не связанные непосредственно с производственным процессом (являющиеся неотъемлемым элементом расходов на функционирование организации).

Согласно представленной 19.04.2022 ООО «МЦСМ «Евромед» (исх. от 18.04.2022 №

³ https://www.profiz.ru/peo/3_2012/metody_kalkulirovaniya/

⁴ Учтены только материальные расходы по одной из статей без «МУ НП», «пищеблока», «специпитания», «непринимаемые Р» и «непринимаемые».

714) информации оборот по счету 26 бухгалтерского учета «Общехозяйственные расходы» за 2021 год составил 350 440 977,56 руб., таким образом, применяя принцип распределения Общества (пропорционально выручке от объема оказанных услуг за 2021 год), на услуги ПЦР исследований могло быть отнесено 21% от 350 440 977,56 руб., что составляет 74 104 877 руб. (Обществом в 2021 году в стоимость услуг ПЦР-исследований включена сумма 301 272 151 руб.). При таких обстоятельствах среднее значение затрат по статье «общепроизводственные и общехозяйственные (накладные) расходы» в структуре стоимости услуг ПЦР-исследований в 2021 году должно составлять 307 руб. на одну услугу (в калькуляции Общества за 2021 год указано 1 249,34 рублей на услугу).

В соответствии с действующим законодательством Российской Федерации под монопольно высокой ценой понимается цена, которая установлена хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке, и эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов, прибыли и цены, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимому по составу покупателей, продавцов, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование.

Довод о формировании ООО «МЦСМ «Евромед» стоимости услуг ПЦР-исследований в 2020-2022 гг. на основании информации открытых источников (сайты медицинских организаций) о стоимости таких услуг в крупных городах Российской Федерации⁵ Комиссией Омского УФАС России не принимается в качестве обоснования отнесения на исследуемые услуги расходов, не связанных с их оказанием (т.е. в объеме, превышающем необходимый).

Комиссия Омского УФАС России обращает внимание, что ООО «МЦСМ «Евромед» осуществляет деятельность на территории Омской области, исследуемые услуги оказывало самостоятельно (являлось лабораторией), цена Общества среди конкурентов – участников рынка Омской области в исследуемый период времени являлась самой высокой (средняя стоимость услуг без учета срочности и выездов) в 2021 году составила 2 000 рублей, в январе 2022 года – 1 863 рубля и превышала стоимость аналогичных услуг, оказываемых иными участниками рынка. Так, например, стоимость услуги исследования «РНК SARS-CoV-2 методом ПЦР (мазок)» ООО «МЦСМ «Евромед» в исследуемом периоде составляла от 2 071 руб./шт. до 2 462 руб./шт. В это же время цены других участников рынка Омской области составляли (таблица 2):

Таблица 2

Наименование участника рынков услуг ПЦР-исследований без учета срочности/дополнительных услуг/сервисов (приведены цены участников с долей более 1%)	Цена, руб. без НДС	
	Min	Max
БУЗОО "Клинический диагностический центр"	1 300	1 670
ЧУЗ "Поликлиника АО "Газпромнефть-ОМПЗ"*	1 200	1 739
ООО "Инвитро-Сибирь"	890	1 630
ООО "Здоровье"	1 400	1 710
БУЗОО "Центр по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями"	970	
ФБУН "Омский НИИ природно-очаговых инфекций" Роспотребнадзора	1 000	1 230
БУЗОО "Инфекционная клиническая больница №1 имени Далматова"	800	1 175

⁵ включая Москву и Московскую область, Санкт-Петербург, Новосибирск, Екатеринбург, Челябинск, Тюмень, Красноярск, Иркутск, Томск, Кемерово и другие.

Наименование участника рынков услуг ПЦР-исследований без учета срочности/дополнительных услуг/сервисов (приведены цены участников с долей более 1%)	Цена, руб. без НДС	
	Min	Max
Д.М"		
БУЗОО "КМХЦ МЗОО" *	1 400	
БУЗ Омской области «Клинический противотуберкулезный диспансер»	1 340	1 170
ООО «Центральная Клиническая Больница»*	1 950	2 000
ЧУЗ КБ "РЖД-Медицина"*	850	1 050
ООО "КДЦ "УЛЬТРАМЕД"*	850	1 050
БУЗОО "Областная клиническая больница"	900	1 100

* Услуги закупались у лабораторий

Комиссия отметит, что в исследуемом периоде стоимость ПЦР-исследований Общества (без дополнительных услуг в составе) сопоставима со стоимостью услуг ПЦР-исследований с выездом к потребителю БУЗОО «Клинический противотуберкулезный диспансер» (2 000 руб./шт.) и БУЗОО «КМХЦ МЗОО» (2 500 руб./шт.).

В рамках исполнения поручения ФАС России от 05.03.2022 № МШ/17853-ПР/22 «О сборе сведений» Омским УФАС России получена информация ООО «МЦСМ «Евромед» (исх. № 428 от 11.03.2022) о том, что 09.03.2022 в соответствии с письмом Министерства здравоохранения Омской области от 28.02.2022 года № 2222, которым рекомендовано привести цены на услуги ПЦР-исследований в соответствии с Методикой цеп на оказание услуг по проведению исследования на выявление возбудителя новой коронавирусной инфекции (COVID-19) методом ПЦР в частных организациях (далее – Методика), ООО «МЦСМ «Евромед» произвело расчет цены по Методике и установило цену:

- без стоимости забора биоматериала в размере 1 130 рублей без НДС;
- со взятием биоматериала - 1 456 рублей без НДС.

2. В рамках рассмотрения настоящего дела, во исполнение требований части 5.1. статьи 45 Закона о защите конкуренции и Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по установлению доминирующего положения хозяйствующего субъекта при рассмотрении заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства и при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией, утвержденного приказом ФАС России от 25.05.2012 № 345 Омским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции рынков услуг лабораторных исследований на наличие возбудителей новой коронавирусной инфекции (COVID-19) методом полимеразной цепной реакции в границах Омской области за период с января 2021 года по январь 2022 года, по результатам которого подготовлен аналитический отчет от 31.05.2024.

Принимая во внимание время, в течение которого может быть предоставлен результат исследования (срочные ПЦР-исследования), наличие дополнительных услуг/сервисов при исследовании, таких, как выезд на дом, перевод на иностранный язык, т.е. различное «наполнение» услуг ПЦР-исследований, продуктовые границы определены следующим образом:

- ПЦР-исследование;
- ПЦР-исследование с переводом на иностранный язык;

- ПЦР-исследование с выездом (индивидуально⁶);
- срочное ПЦР-исследование;
- срочное ПЦР-исследование с переводом на иностранный язык;
- срочное ПЦР-исследование с выездом.

Аналізу при проведении исследования подлежали платные услуги ПЦР-исследований конечному потребителю.

Исходя из фактических районов продаж, географические границы товарных рынков определены Омским УФАС России территорией Омской области, исследуемые рынки являются региональными.

В состав хозяйствующих субъектов, участников исследуемых рынков включены как хозяйствующие субъекты, самостоятельно осуществляющие лабораторные исследования-Лаборатории, так и хозяйствующие субъекты, оказывающие услуги по ПЦР — тестированию и не осуществляющие лабораторных исследований самостоятельно (только забор биоматериала).

Основным показателем для расчета объема рассматриваемого товарного рынка и долей хозяйствующих субъектов на рынке определен объем оказанных ПЦР-исследований в количественном выражении.

При расчете объема товарного рынка как суммы объемов продаж не допускается повторный учет одного и того же товара. Объемы лабораторных исследований, выполненных участниками рынка для других участников, исключены, при расчете объемов товарных рынков учтены объемы услуг, оказанных субъектами конечному потребителю.

Доли хозяйствующих субъектов на исследуемых рынках в определенных географических границах рассчитывались как выраженное в процентах отношение показателя, характеризующего объем оказанных услуг ПЦР-исследований каждым хозяйствующим субъектом, к показателю, характеризующему объем услуг всеми участниками исследуемого рынка в определенных границах за установленный временной интервал.

В соответствии с Аналитическим отчетом от 31.05.2024 по результатам проведения Омским УФАС России анализа состояния конкуренции рынков услуг лабораторных исследований на наличие возбудителей новой коронавирусной инфекции (COVID-19) методом полимеразной цепной реакции в границах Омской области за период с января 2021 года по январь 2022 года положение ООО «МЦСМ «Евромед» может быть признано доминирующим на товарных рынках услуг ПЦР-исследований, ПЦР-исследований с выездом, срочных ПЦР-исследований, срочных ПЦР-исследований с выездом в соответствии с условиями части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции.

3. При рассмотрении настоящего дела Омским УФАС России применен затратный метод ввиду отсутствия сопоставимых товарных рынков с развитой конкуренцией.

Исходя из части 1 статьи 6 Закона о защите конкуренции, для определения монопольно высокой цены товара используются два метода: затратный метод и метод сопоставимых рынков.

Согласно части 4 статьи 6 Закона о защите конкуренции цена товара не признается монопольно высокой в случае не превышения цены, которая сформировалась в условиях конкуренции на сопоставимом товарном рынке, следовательно, установление цены товара доминирующим хозяйствующим субъектом в пределах цены, сформированной в условиях

⁶ Принимаются исследования с выездом индивидуально к пациенту, исключая выезд на предприятия (по цене).

конкуренции на сопоставимом товарном рынке, не может являться основанием для квалификации ее в качестве монопольно высокой или монопольно низкой независимо от уровня затрат на производство и реализацию товара и получаемой таким субъектом прибыли.

Исходя из сложившейся судебной практики установление монопольно высокой (низкой) цены с использованием одного затратного метода возможно при условии отсутствия сопоставимого товарного рынка, на котором цена товара формируется в условиях конкуренции.

Определение общих критериев сопоставимости рынков при проведении анализа состояния конкуренции на товарных рынках базируется на положениях статьи 6 Федерального закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 1 статьи 6 Федерального закона о защите конкуренции *«монопольно высокой ценой товара является цена, установленная занимающим доминирующее положение хозяйствующим субъектом, если эта цена превышает сумму необходимых для производства и реализации такого товара расходов и прибыли и цену, которая сформировалась в условиях конкуренции на товарном рынке, сопоставимом по составу покупателей или продавцов товара, условиям обращения товара, условиям доступа на товарный рынок, государственному регулированию, включая налогообложение и таможенно-тарифное регулирование (далее – сопоставимый товарный рынок), при наличии такого рынка на территории Российской Федерации или за ее пределами, в том числе установленная...».*

Таким образом, необходимо выявить сопоставимые товарные рынки не только одинаковые по структуре, но и с **развитой конкурентной средой**, поскольку цена на таких рынках должна быть сформирована в условиях конкуренции.

В статье 6 Закона о защите конкуренции приведены четыре группы критериев сопоставимости:

1. Состав покупателей или продавцов.
2. Условия обращения товара.
3. Условия доступа на товарный рынок.
4. Государственное регулирование.

С точки зрения государственного регулирования, по условиям доступа и условиям обращения товара все рынки услуг ПЦР-исследований на территории Российской Федерации являются сопоставимыми.

Определение сопоставимых рынков Омским УФАС России основано на количественном составе покупателей на основании нижеследующего.

Принимая во внимание, что необходимо выявить сопоставимые товарные рынки с **развитой** конкурентной средой, сопоставлять по количественному составу продавцов нецелесообразно (осуществляется поиск рынка с более развитой конкуренцией, т.е. допускается наличие большего количества продавцов).

Потребителями услуг рынка ПЦР-исследований являются физические лица и юридические лица, приобретающие (оплачивающие) услуги для сотрудников, в связи с чем количественный состав покупателей исследуемых рынков Омским УФАС России устанавливался на основании данных Федеральной службы государственной статистики (РОССТАТ) о численности постоянного населения по субъектам Российской Федерации на 01.01.2022 <https://rosstat.gov.ru/folder/11110/document/132821?print=1>.

Данный критерий оказывает прямое влияние на соразмерность объемов товарных рынков.

По данным Росстата численность населения Омской области на 01.01.2022 составляла 1 879 548 человек, сопоставимыми (~10%) по численности населения являются следующие регионы: Ленинградская область (1 911 586 чел.), Оренбургская область (1 924 587 чел.), Приморский край (1 863 011 чел.) и Ханты-Мансийский автономный округ (1 702 240 чел.).

Омское УФАС России отмечает, что при применении метода сопоставимых рынков в соответствии с Разъяснениями № 1 Президиума ФАС России «Определение монопольно высокой и монопольно низкой цены товара», утвержденными протоколом Президиума ФАС России от 10.02.2016 № 2 (далее – Разъяснения № 1) речь идет о сопоставлении уровня цен на рынках с развитой конкуренцией по отношению к неконкурентному рынку.

Заключение о том, к какому виду рынков относится рассматриваемый товарный рынок (к рынку с развитой конкуренцией, к рынку с недостаточно развитой конкуренцией или к рынку с неразвитой конкуренцией), дается на основании показателей уровня концентрации товарного рынка, наличия и преодолимости барьеров входа на товарный рынок.

Для определения уровня концентрации товарного рынка чаще всего используются коэффициент рыночной концентрации (CR) и индекс рыночной концентрации Герфиндаля-Гиршмана (НИ).

В соответствии с различными значениями коэффициента рыночной концентрации и индекса рыночной концентрации Герфиндаля-Гиршмана выделяются следующие уровни концентрации товарного рынка:

- высокий - при $70\% \leq CR_3 \leq 100\%$ или $2000 \leq НИ \leq 10000$;
- умеренный - при $45\% \leq CR_3 < 70\%$ или $1000 \leq НИ < 2000$;
- низкий - при $CR_3 < 45\%$ или $НИ < 1000$.

Информация об уровнях концентрации товарных рынков, являющихся сопоставимыми с рынками Омской области (таблица 3), получена путем обработки сведений, представленных территориальными органами ФАС России в рамках исполнения поручений ФАС России от 25.01.2022 № МШ/4966-ПР/22 и от 08.02.2022 № МШ/9068-ПР/22. Вышеуказанная информация представлена Федеральной антимонопольной службой (вх. от 23.01.2024 № 693-ЭП/24) по запросу Омского УФАС России от 15.01.2024 № ВК/167/24 в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства № 055/01/10-1301/2023.

Таблица 3

Рынок	CR ₁₋₃	НИ	Уровень концентрации
Ленинградская область			
ПЦР-исследование	86,33	3 994	высокий
ПЦР-исследование с переводом	93,54	8 791	высокий
ПЦР-исследование с выездом	100	10 000	высокий
Оренбургская область			
ПЦР-исследование	65,84	1 796	умеренный
Срочное ПЦР-исследование	100	10 000	высокий
Приморский край			
ПЦР-исследование	82,02	2 388	высокий

Рынок	CR ₁₋₃	ННП	Уровень концентрации
ПЦР-исследование с переводом	100	10 000	высокий
ПЦР-исследование с выездом	100	10 000	высокий
ПЦР-исследование	100	10 000	высокий
Ханты-Мансийский автономный округ			
ПЦР-исследование	100	3 597	высокий
ПЦР-исследование с выездом	100	10 000	высокий

Указанные рынки, являясь сопоставимыми по количеству потребителей услуги, функционируют в условиях неразвитой конкуренции, следовательно, не могут быть признаны рынками, цены на которых подлежат сравнению с ценами в рамках дел, возбужденных по пункту 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Учитывая вышеизложенное, установление монопольно высокой цены в рамках дела № 055/01/10-1301/2023 может быть осуществлено с использованием одного только затратного метода.

4. В процессе рассмотрения дела № 055/01/10-1301/2023, установив вышеуказанные обстоятельства, в соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции, Комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела, в котором сделала вывод о наличии в действиях Ответчика признаков нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Заключение было оглашено на заседании комиссии 03.06.2024 и направлено лицам, участвующим в деле (далее - Заключение), заседание Комиссии было отложено.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить Комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в Заключении, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании Комиссии.

После ознакомления с заключением об обстоятельствах дела Ответчиком какие-либо дополнительные доказательства не представлены, изложенные в возражениях на Заключение (вх. № 5774/24 от 26.06.2024) (далее – Возражения) доводы поддержаны представителем Ответчика на заседании Комиссии.

Комиссия, рассмотрев Возражения, полагает несостоятельными представленные в них доводы, в силу следующего.

В юридической доктрине правовой режим определяется как «особый порядок правового регулирования общественных отношений, основанный на определенном сочетании правовых средств (в том числе способов правового регулирования), гарантий и принципов, создающий благоприятные (неблагоприятные) условия для удовлетворения интересов субъектов права и направленный на достижение оптимального социально значимого результата».

Такой особый порядок установлен антимонопольным законодательством для конкретной категории хозяйствующих субъектов - субъектов, занимающих доминирующее положение на соответствующем товарном рынке.

Согласно дефиниции понятия «доминирующее положение», регламентированной абзацем 1 части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции, в российском антимонопольном законодательстве доминирующее положение в первую очередь позиционируется в качестве

аналога рыночной власти, а не как производная от структуры рынка. Об этом свидетельствуют критерии доминирующего положения, включенные в его дефиницию, в том числе возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке.

Рассматриваемые действия ООО «МЦСМ Евромед», были осуществлены при наличии статуса субъекта, занимающего доминирующее положение, в нарушение ценовой политики при определении стоимости услуг ПЦР-исследований, и с целью извлечения необоснованной (монопольной) выгоды за счёт потребителей, которая не была бы получена в отсутствие рыночной власти доминирующего субъекта.

Согласно Определению Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 27.01.2015 № 81-КГ14-19 «по смыслу ст. 1064 Гражданского кодекса Российской Федерации вред рассматривается как всякое умаление охраняемого законом материального или нематериального блага, любые неблагоприятные изменения в охраняемом законом благо, которое может быть как имущественным, так и неимущественным (нематериальным)». В статье 10 Закона о защите конкуренции используется более общее по отношению к цивилистическому понятию вреда понятие *ущемления интересов*, которое по смыслу не ограничено умалением блага, а охватывает любые формы *неполучения (недополучения) блага*.

Комиссия, принимая во внимание пункт 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», на который ссылается ООО «МЦСМ «Евромед» в своих Возражениях, отмечает, что одна из форм злоупотребления доминирующим положением направленность поведения на причинение вреда потребителям услуг, а также установление, поддержание монопольно высокой цены на неё.

Факт установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта сам по себе означает его 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, согласно части 1 статьи 5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», включая извлечение необоснованной (монопольной) выгоды за их счет.

Также Комиссия отмечает, что приведенные в возражениях ответчиком ссылки на определения судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ 2016, 2018, 2021 гг., не принимаются во внимание, поскольку не имеют преюдициального значения для рассматриваемых обстоятельств дела.

Довод ООО «МЦСМ «Евромед» о том, что антимонопольным органом оставлен без внимания факт наличия на территории Омской области еще 38-ми организаций, предоставляющих услуги ПЦР-исследований, отклоняется Комиссией, в связи с тем, что по результатам анализа состояния конкуренции на товарном рынке положение Ответчика соответствует условиям статьи 5 Закона о защите конкуренции (доминирующее положение) с учетом указанного факта.

Комиссия учитывает, что ООО «МЦСМ «Евромед» не являлось в рассматриваемый период времени единственной организацией, оказывающей услуги ПЦР-исследований, однако именно в действиях ООО «МЦСМ «Евромед» были установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства на рынке лабораторных исследований на наличие возбудителей новой коронавирусной инфекции (COVID-19) методом полимеразной цепной реакции в границах Омской области, путем осуществления действий

по установлению монопольно высоких цен на услуги ПЦР-исследований на территории Омской области, что повлекло ущемление интересов неопределенного круга потребителей.

Наличие у потребителей возможности выбрать иную организацию, помимо ООО «МЦСМ «Евромед», для получения услуг ПЦР-исследований, не означает, что не были ущемлены интересы неопределенного круга потребителей, обратившихся за означенными услугами в ООО «МЦСМ «Евромед».

Комиссия также учитывает, что наличие угрозы ущемления интересов неопределенного круга потребителей не подлежит доказыванию.

Несмотря на доступность стоимости услуги, как указывает Ответчик, Комиссия, основываясь на имеющихся в деле доказательствах, пришла к выводу о том, что цена на услуги ПЦР-исследований ООО «МЦСМ «Евромед» в период с января 2021 года по 9 марта 2022 года, была монопольно высокой, чем нарушен запрет, установленный пунктом 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

При этом Комиссия отмечает противоречивость доводов ООО «МЦСМ «Евромед». Ответчик указывая, что на протяжении исследуемого периода стоимость ПЦР-исследований сохранялась на одном (доступном) для потребителя уровне, при этом ссылается в своих возражениях на письмо Министерства здравоохранения Омской области от 28.02.2022 № 2222, которым ООО «МЦСМ «Евромед» было рекомендовано привести цены на услуги ПЦР-исследований в соответствии с Методикой цен на оказание услуг по проведению исследования на выявление возбудителя новой коронавирусной инфекции (COVID-19) методом ПЦР в частных организациях. После получения указанного письма, ООО «МЦСМ «Евромед» указало, что незамедлительно произвело расчет цен на оказание услуг в соответствии с рекомендуемыми.

Комиссия обращает особое внимание на то, что действия ООО «МЦСМ «Евромед», нарушающие антимонопольное законодательство, и действия по приведению цен в соответствии с рекомендуемыми *были осуществлены в различные временные периоды.*

Согласно статье 41.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длительном нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

В связи с чем, Комиссия вправе, несмотря на прекращение нарушения антимонопольного законодательства, провести антимонопольное расследование и по его результатам сделать выводы о наличии в действиях Ответчика нарушения антимонопольного законодательства в определенный временной период.

Доводы Общества в Возражениях о правомерности отнесения всех затрат ООО «МЦСМ «Евромед» (включая затраты 20 счета) пропорционально выручке **по услугам** в соответствии с учетной политикой Общества, противоречит представленным доказательствам по делу, так как представитель Ответчика на заседании комиссии 18.04.2024 и само Общество в возражениях указали на **отсутствие аналитики по услугам** (так как определяющим является прибыль в целом по организации).

Комиссия отмечает, что юридическое безразличие к *детальной расшифровке расходов и право для себя считать 21% всех расходов как расходы, связанные с оказанием услуг ПЦР-исследований,* не может быть учтено в качестве обоснованного фактора

ценообразования. Комиссия в очередной раз указывает, что 20 счет Ответчика содержит прямые затраты, подлежащие учету в стоимости иных услуг, являющихся объектом формирования таких затрат. Данный вывод подтвержден материалами дела, в соответствии с которыми затраты при оказании только 14 услуг с долей в выручке Общества 0,5 и более процентов в 2021 году составили 137 411 908 рублей (прямые затраты, формирующие стоимость таких услуг: материалы и заработная плата), 21% из которых в соответствии с представленным Ответчиком принципом распределения дополнительно учтены в стоимости услуг ПЦР-исследований.

Приведенный Обществом расчет занимаемой доли на рынке, исходя из объема оказанных Обществом услуг к численности населения Омской области, противоречит нормам антимонопольного законодательства, так как в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 (далее – Порядок 220) доля хозяйствующего субъекта на товарном рынке рассчитывается как выраженное в процентах отношение показателя, характеризующего объем товарной массы, поставляемой данным хозяйствующим субъектом на рассматриваемый товарный рынок, к показателю, характеризующему объем рассматриваемого товарного рынка (пункт 6.3. Порядка 220). А объем товарного рынка (пункт 6.2. Порядка 220) рассчитывается как сумма объемов продаж данного товара хозяйствующими субъектами, действующими на рассматриваемом товарном рынке (при этом не допускается повторный учет одного и того же товара). Аналитический отчет от 31.05.2024 подготовлен Омским УФАС России в соответствии с нормами Порядка 220, наличие возможности у потребителей приобрести услугу у иных участников рынка не опровергает наличие доминирующего положения у ООО «МЦСМ «Евромед».

Разъяснения, содержащиеся в указанном Обществом письме ФАС России от 31.12.2013 № АЦ/54346/13, не повлияли на выводы антимонопольного органа с учетом установленных по данному делу фактических обстоятельств о нарушении Обществом пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, кроме того в этом же письме указано, что *нарушение хозяйствующим субъектом такой ценовой политики, которое влечет за собой отклонение цены от влияния указанных объективных и обоснованных факторов ценообразования, является основанием для рассмотрения таких действий хозяйствующего субъекта на предмет нарушения антимонопольного законодательства, в частности пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.*

Довод Общества о необходимости руководствоваться принципом сопоставимости по составу продавцов в рассматриваемом случае (рынок монополии, а не монополии) является противоречивым, так как для рынков с единственным участником поиск таких же сопоставимых «по количеству продавцов» рынков с развитой конкуренцией нелогичен.

Указанные в Возражениях доводы о нарушении требований Порядка 220 в аналитическом отчете от 31.05.2024 не аргументированы Ответчиком и основаны на несогласии «в целом» с выводами антимонопольного органа в части установления доминирующего положения. Так Общество, указывая на отсутствие определения взаимозаменяемых товаров, не приводит какие именно товары в качестве взаимозаменяемых не учтены Омским УФАС России при проведении анализа состояния конкуренции на товарном рынке. Вместе с тем на страницах 5-6 аналитического отчета от 31.05.2024 указано, что в соответствии с действующими нормами законодательства Российской Федерации тестирование методом ПЦР не может быть заменено иными методами диагностики, так как для прибывающих на территорию Российской Федерации

граждан установлены требования о прохождении лабораторного исследования на COVID-19 именно методом ПЦР7, аналогичные требования к наличию отрицательного результата теста PCR установлены большинством стран мира для лиц, прибывающих на территории таких стран. Работодатели при привлечении к трудовой деятельности иностранных граждан и лиц без гражданства обязаны были проверять наличие медицинских документов, подтверждающих отрицательный результат ПЦР-теста.

При указанных обстоятельствах заменить требуемый в соответствии с законодательством результат лабораторного исследования на COVID-19 методом ПЦР иным товаром/услугой невозможно, взаимозаменяемые услуги отсутствуют.

Вопреки доводам Ответчика в аналитическом отчете от 31.05.2024 в зависимости от необходимых потребителю дополнительных услуг/сервисов группы покупателей услуг с различным набором таких требований разграничены рассматривались как потребители па отдельных рынках услуг ПЦР-исследований, ПЦР-исследований с переводом на иностранный язык; ПЦР-исследований с выездом (индивидуально); срочных ПЦР-исследований; срочных ПЦР-исследований с переводом на иностранный язык; срочных ПЦР-исследований с выездом.

Кроме того, учитывая, что потребители имели возможность получения услуги ПЦР-исследований в рамках ОМС (при наличии направления от лечащего врача), такие потребители также были определены и исключены из анализа (анализу подлежали только платные услуги).

5. Пунктом 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо неопределенного круга потребителей, в т.ч. установление, поддержание монопольно высокой или монопольно низкой цены товара.

Определяя круг лиц, чьи законные права и интересы были (могли быть) нарушены рассматриваемыми действиями Ответчика, Комиссия принимает во внимание разъяснения, изложенные в пункте 24 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 1, утвержденного Президиумом Верховного Суда РФ 28.03.2018, о том, что под *неопределенным кругом потребителей* для целей применения части 1 статьи 10 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», следует понимать множественность (не единичность) числа потребителей, чьи права и законные интересы могут быть затронуты действиями лица, занимающего доминирующее положение на рынке.

При рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства № 055/01/10-1301/2023 Комиссией Омского УФАС России, с учетом имеющихся в настоящем деле доказательств в их совокупности и взаимосвязи, установлено:

- наличие условий для признания положения ООО «МЦСМ «Евромед» доминирующим на розничных рынках услуг лабораторных исследований на наличие возбудителей новой коронавирусной инфекции (COVID-19) методом полимеразной цепной реакции в границах Омской области;

⁷ Пункт 2.2. Постановления № 7 в редакции, действовавшей в исследуемом интервале до 06.07.2021.

- осуществление ООО «МЦСМ «Евромед» действий по установлению, поддержанию в период с января 2021 года по 9 марта 2022 года, монопольно высокой цены на услуги ПЦР-исследований, что повлекло ущемление интересов неопределенного круга потребителей услуг ПЦР-исследований;

- отсутствие оснований для прекращения дела № 055/01/10-1301/2023.

Комиссия считает необоснованным включение ООО «МЦСМ «Евромед» в цену услуг ПЦР-исследований затрат по статье «общепроизводственные и общехозяйственные (накладные) расходы» в период с января 2021 года по 9 марта 2022 года⁸.

В части выводов о злоупотреблении Ответчиком своим доминирующим положением Комиссия учитывает правовую позицию, изложенную в пункте 11 (абзацы 1, 2) Постановления Пленума ВС РФ № 2, согласно которой:

- «Исходя из положений части 1 статьи 1, части 1 статьи 2, пункта 10 статьи 4, статьи 10 Закона о защите конкуренции обладание хозяйствующим субъектом доминирующим положением на товарном рынке не является объектом правового запрета: такой субъект свободен в осуществлении экономической деятельности и вправе конкурировать с иными хозяйствующими субъектами, действующими на том же рынке; выбирать контрагентов и предлагать экономически эффективные для него условия договора. Антимонопольным законодательством запрещается монополистическая деятельность - злоупотребление хозяйствующими субъектами своим доминирующим положением.

По смыслу абзаца первой части 1 статьи 10 Закона во взаимосвязи с пунктами 3, 4 статьи 1 и абзацем вторым пункта 1 статьи 10 Гражданского кодекса *злоупотреблением доминирующим положением признается поведение доминирующего на товарном рынке субъекта, если оно выражается в следующих формах, в том числе одной из них: недопущение, ограничение, устранение конкуренции на товарных рынках (например, устранение конкурентов с товарного рынка, затруднение доступа на рынок новых конкурентов); причинение вреда иным участникам рынка (хозяйствующим субъектам-конкурентам и потребителям, гражданам-потребителям как отдельной категории участников рынка), включая извлечение необоснованной (монопольной) выгоды за их счет, иное подобное ущемление прав участников рынка».*

При вышеуказанных обстоятельствах, с учетом совокупности имеющихся в антимонопольном деле доказательств, Комиссия Омского УФАС России считает установленным нарушение ООО «Многопрофильный центр современной медицины «Евромед» пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем осуществления действий по установлению монопольно высоких цен на услуги ПЦР-исследований на территории Омской области, в результате которых были ущемлены интересы неопределенного круга потребителей.

Выводы Комиссии соответствуют действующему законодательству, установленным по делу № 055/01/10-1301/2023 фактическим обстоятельствам и имеющимся в антимонопольном деле доказательствам.

Оснований для прекращения рассмотрения дела, указанных в статье 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не установлено.

Комиссия Омского УФАС России, установив в процессе рассмотрения дела 055/01/10-1301/2023 нарушение ООО «МЦСМ «Евромед» пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, пришла к выводу об отсутствии оснований для выдачи предписания в рамках полномочий, предоставленных антимонопольному органу пунктом 2

⁸ До даты снижения цены в соответствии с Методикой

части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, в связи с завершением во времени действий Ответчика, осуществленных с нарушением антимонопольного законодательства.

Руководствуясь частью 1 статьи 23, частью 1 статьями 39, 41, 48, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать положение ООО «Многопрофильный центр современной медицины «Евромед» (ОГРН 1145543033943, ИНН 5504248024) доминирующим на рынке лабораторных исследований на наличие возбудителей новой коронавирусной инфекции (COVID-19) методом полимеразной цепной реакции в границах Омской области, а именно на рынках услуг ПЦР-исследований, ПЦР-исследований с выездом, срочных ПЦР-исследований, срочных ПЦР-исследований с выездом в соответствии с условиями части 1 статьи 5 Закона о защите конкуренции.

2. Признать злоупотреблением доминирующим положением и нарушающими пункт 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ООО «Многопрофильный центр современной медицины «Евромед» по установлению монополично высоких цен на услуги ПЦР-исследований на территории Омской области, в результате которых были ущемлены интересы неопределенного круга потребителей.

3. Оснований для прекращения рассмотрения дела, указанных в статье 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не установлено.

4. Оснований для выдачи ООО «Многопрофильный центр современной медицины «Евромед» предписания не имеется.

5. Материалы дела № 055/01/10-1301/2024 о нарушении антимонопольного законодательства передать уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административном правонарушении предусмотренном статьей 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

начальник отдела защиты конкуренции

ведущий специалист- эксперт
отдела защиты конкуренции

ведущий специалист- эксперт
аналитического отдела

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.