

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

РЕШЕНИЕ

о прекращении производства по делу №02/08-73-2017

Резолютивная часть решения оглашена 11.12.2017г.

Решение в полном объеме изготовлено 20.12.2017г. г.Курск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, рассмотрев дело №02/08-73-2017, возбужденное по признакам нарушения ст.17.1, ст.19 Федерального Закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ в отношении Комитета здравоохранения Курской области, в присутствии представителя Комитета здравоохранения Курской области (по доверенности) С., в отсутствие заявителя - гр.Д., в отсутствие представителей ОБУЗ «Центр медицинской профилактики», ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнеры» (по доверенности), надлежаще уведомленных о времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

В Курское УФАС России из Федеральной антимонопольной службы передано для рассмотрения по существу поступившее в ФАС России обращение гражданки Д. по вопросу о возможном нарушении антимонопольного законодательства при заключении соглашения о государственно-частном партнерстве от 01.06.2016г. между Комитетом здравоохранения Курской области, ОБУЗ «Центр медицинской профилактики» и ООО «Маркетинговое агентство медицинских коммуникаций».

В ходе рассмотрения данного обращения и анализа представленного заявителем соглашения Курским УФАС России установлено следующее.

01.06.2016г. между Комитетом здравоохранения Курской области, ОБУЗ «Центр медицинской профилактики» и хозяйствующим субъектом - ООО «Маркетинговое агентство медицинских коммуникаций» (по состоянию на дату рассмотрения дела переименовано в ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры» заключено соглашение о сотрудничестве, предметом которого является «определение порядка и условий совместной деятельности в рамках развития государственно-частного партнерства» для достижения указанных в разделе 1 соглашения социально-значимых целей (повышения имиджа государственной системы здравоохранения, снижения заболеваемости населения, повышение уровня информированности жителей региона о профилактических и лечебных мероприятиях и т.п.). Одним из основных направлений сотрудничества (п/п3 п.2.1 Соглашения) указано создание системы информирования пациентов о методах профилактики и лечения заболеваний, а также обо всех профилактических мероприятиях, проводимых в регионе, посредством размещения экранов, единообразных санбюллетеней в медицинских организациях.

Пунктом 3.1 Соглашения предусмотрено, что ООО «Маркетинговое агентство медицинских коммуникаций» самостоятельно и за свой счет закупает экраны для размещения информации в медицинских организациях (п/п 3) и имеет право в соответствии с заключаемыми с медицинскими организациями соглашениями и договорами размещать рекламную информацию сторонних организаций, не противоречащую ФЗ «О рекламе», на данных экранах, в объеме не более 35% общей площади на санбюллетенях и не более 50% эфирного времени на экранах, которая должна быть согласована с Комитетом (п/п 7, п/п 9).

Таким образом, фактически данное условие Соглашения о сотрудничестве, заключенного Комитетом здравоохранения Курской области с отдельным хозяйствующим субъектом - ООО «Маркетинговое агентство медицинских коммуникаций» предоставляет последнему право использовать имущество медицинских организаций Курской области, являющееся областной государственной собственностью, для коммерческой деятельности по распространению рекламы. Данное право предоставлено ООО «Маркетинговое агентство медицинских коммуникаций» не по результатам проведения соответствующих торгов и в отсутствие согласования антимонопольного органа на предоставление соответствующей государственной преференции.

Статьей 17.1 ФЗ «О защите конкуренции» (ч.1, чт.3) установлено, что заключение договоров, предусматривающих переход прав владения и (или) пользования в отношении государственного или муниципального имущества, не закрепленного на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, а также закрепленного на праве оперативного управления за государственными или муниципальными автономными учреждениями, государственными или муниципальными бюджетными и казенными учреждениями, может быть осуществлено только по результатам проведения конкурсов или аукционов на право заключения этих договоров, за исключением предоставления прав на такое имущество в случаях, прямо предусмотренных законом.

В соответствии со ст.19 ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации» от 13.07.2015г. №224-ФЗ, соглашение о государственно-частном партнерстве заключается по итогам проведения конкурса на право заключения такого соглашения.

Кроме того в соответствии с п.20 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции» предоставление органами государственной власти субъектов Российской Федерации отдельным хозяйствующим субъектам преимущества, которое обеспечивает им более выгодные условия деятельности, путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав, является государственной преференцией.

Согласно ч.1, ч.3 ст.19 ФЗ «О защите конкуренции» государственные преференции могут быть предоставлены на основании правовых актов органа государственной власти субъекта Российской Федерации исключительно в целях, предусмотренных ч.1 ст.19 ФЗ «О защите конкуренции», с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Несоблюдение вышеуказанных требований закона при заключении Комитетом здравоохранения Курской области соглашения о сотрудничестве от 01.06.2017г. с ООО «Маркетинговое агентство медицинских коммуникаций» создает

преимущества в предпринимательской деятельности данного хозяйствующего субъекта, поскольку предоставляет право пользования государственным имуществом областных медицинских организаций, подведомственных Комитету здравоохранения Курской области, для размещения рекламы, в обход установленных антимонопольным законодательством процедур, что содержит признаки нарушения ч.ч.1, 3 ст.17.1, ч.1 ст.19 ФЗ «О защите конкуренции».

В этой связи 29.08.2017г. Курским УФАС возбуждено дело №02/08-73-2017 по признакам нарушения Комитетом здравоохранения Курской области ч.ч.1, 3 ст.17.1, ч.1 ст.19 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ.

23.10.2017г. из Федеральной антимонопольной службы в Курское УФАС поступило поручение по результатам рассмотрения направленного в ФАС России ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры» проекта соглашения о сотрудничестве с Комитетом здравоохранения Курской области, аналогичного по содержанию соглашению, являющемуся предметом рассмотрения по настоящему делу.

Как следует из поручения ФАС России (исх.№СП/70639/17 от 13.10.2017г.), действия Комитета здравоохранения Курской области по заключению такого соглашения, в том числе исходя из анализа предмета соглашения, основных прав и обязанностей сторон, содержат признаки нарушения статей 15, 16 ФЗ «О защите конкуренции», в связи с чем Федеральной антимонопольной службой поручено Курскому УФАС рассмотреть вопрос о наличии признаков нарушений указанных норм антимонопольного законодательства по факту ранее заключенного Комитетом здравоохранения Курской области соглашения о сотрудничестве от 01.06.2016г.

Частью 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, запрещается предоставление хозяйствующим субъектам государственных преференций, под которыми понимается создание преимущественных условий осуществления предпринимательской деятельности для отдельных хозяйствующих субъектов, в нарушение установленного действующим законодательством порядка.

Заключение Комитетом здравоохранения Курской области соглашения о сотрудничестве в рамках государственно-частного партнерства с хозяйствующим субъектом без проведения торгов, предусмотренных ст.19 ФЗ «О государственно-частном партнерстве, муниципально-частном партнерстве в Российской Федерации» является предоставлением такому хозяйствующему субъекту государственной преференции в нарушение установленного порядка.

В ходе рассмотрения дела Комитетом здравоохранения Курской области в Курское УФАС России представлена копия дополнительного соглашения от 29.10.2017г. к соглашению о сотрудничестве от 01.06.2016г., согласно которого из раздела 1 соглашения исключены формулировки о государственно-частном партнерстве, в качестве предмета соглашения указано «определение порядка и условий совместной деятельности Группы, Комитета и Центра для достижения предусмотренных соглашением целей».

В то же время, иные условия соглашения, в том числе касающиеся порядка

использования ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры» государственного имущества областных организаций здравоохранения, оставлены без изменений.

Заключение данного соглашения, предоставляющего определенные преимущества в деятельности ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры» при использовании областного государственного имущества в коммерческих целях (распространение рекламы) в отсутствие публичных, открытых для неопределенного круга лиц процедур определения контрагента, может привести к ограничению конкуренции вследствие предоставления доступа хозяйствующему субъекту к участию в реализации определенных функций и использовании определенных государственных ресурсов в непрозрачных условиях, лишения иных заинтересованных лиц возможности в равных условиях претендовать на заключение подобных соглашений.

Фактически рассматриваемые в рамках настоящего дела условия Соглашения о сотрудничестве, заключенного Комитетом здравоохранения Курской области с отдельным хозяйствующим субъектом - ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры» предоставляет последнему право использовать имущество медицинских организаций Курской области, являющееся областной государственной собственностью, для коммерческой деятельности по распространению рекламы (п.3.1 Соглашения). Данное право предоставлено ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры» не по результатам проведения соответствующих торгов и в отсутствие согласования антимонопольного органа на предоставление соответствующей государственной преференции.

Материалами дела №02/08-73-2017 установлено, что ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры» в 2016-2017гг. заключены договоры с медицинскими организациями, подведомственными Комитету здравоохранения Курской области, а именно: с ОБУ «Рыльская центральная районная больница», ОБУЗ «Медвенская ЦРБ», ОБУЗ «Железногорская городская больница №1», ОБУЗ «Курская городская детская поликлиника №8», ОБУЗ «Курская городская больница №6», БМУ «Курская городская детская поликлиника №5», ОБУЗ «Льговская ЦРБ», ОБУЗ «Курская городская больница №1 им.Н.С.Короткова», ОБУЗ «Курская городская поликлиника №5», ОБУ «Суджанская ЦРБ», предметом которых является пожертвование Благотворителем (ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры») движимого имущества (санбюллетеней определенного формата, телевизоров (экранов и пультов), т.е. передача на безвозмездной основе в государственную собственность в оговоренных в договорах целях. В качестве целей использования передаваемого в качестве пожертвования имущества указано в том числе размещение информации рекламного характера Благотворителя в объеме не более 50% на экранах, не более 35% на санбюллетенях, при этом договорами установлен запрет на использование передаваемого имущества в целях распространения рекламы иных лиц, что создает Благотворителю исключительные (эксклюзивные) условия для распространения своей рекламной информации на территориях областных медицинских организаций.

Учитывая, что в соответствии со ст.582, ст.574 Гражданского кодекса РФ пожертвование является дарением вещи, т.е. передачей ее в собственность получателя пожертвования, рассматриваемые договоры предполагают использование государственного имущества (переданного Благотворителем в

собственность Курской области) для коммерческих целей (распространение рекламы).

В соответствии с требованиями антимонопольного законодательства РФ такое использование государственного имущества допускается исключительно по договорам, заключенным по результатам проведения торгов (ст.17.1 ФЗ «О защите конкуренции») либо в качестве предоставления государственной преференции (ст.19-20 ФЗ «О защите конкуренции»).

В рассматриваемой ситуации указанные требования закона не были соблюдены, что обусловлено наличием в соглашении о сотрудничестве от 01.06.2016г., заключенном между Комитетом здравоохранения Курской области и ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры», вышеуказанных условий о порядке использования экранов и санбюллетеней для размещения рекламной информации.

Материалами дела №02/08-73-2017 установлено, что торги на право заключения данного соглашения Комитетом здравоохранения Курской области также не проводились, информация о возможности заинтересованных хозяйствующих субъектов заключить подобное соглашение до неопределенного круга лиц каким-либо общедоступным образом не доводилась.

Заключение данного соглашения, предоставляющего определенные преимущества в деятельности ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры» при использовании областного государственного имущества в коммерческих целях (распространение рекламы) в отсутствие публичных, открытых для неопределенного круга лиц процедур определения контрагента, может привести к ограничению конкуренции вследствие предоставления доступа хозяйствующему субъекту к использованию государственного имущества в непрозрачных условиях, лишения иных заинтересованных лиц возможности в равных условиях претендовать на заключение подобных соглашений, получению отдельным хозяйствующим субъектом исключительных (эксклюзивных) условий доступа к рекламированию своих услуг и услуг входящих с ним в группу лиц юридических лиц и предпринимателей, в т.ч. связанных с медицинской деятельностью, на территории областных медицинских организаций.

Частью 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ органам государственной власти субъектов Российской Федерации запрещается принимать акты и (или) осуществлять действия (бездействие), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции, в частности, запрещается предоставление хозяйствующим субъектам государственных преференций, под которыми согласно п.20 ст.4 указанного Федерального закона понимается создание органом власти отдельным хозяйствующим субъектам преимуществ, которые обеспечивают им более выгодные условия деятельности, в том числе путем передачи государственного или муниципального имущества, иных объектов гражданских прав.

Согласно ч.1, ч.3 ст.19 ФЗ «О защите конкуренции» государственные преференции могут быть предоставлены на основании правовых актов органа государственной власти субъекта Российской Федерации исключительно в целях, предусмотренных ч.1 ст.19 ФЗ «О защите конкуренции», с предварительного согласия в письменной форме антимонопольного органа.

Несоблюдение вышеуказанных требований закона при заключении Комитетом здравоохранения Курской области соглашения о сотрудничестве от 01.06.2017г. с ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры» создает преимущества в предпринимательской деятельности данного хозяйствующего субъекта, поскольку предоставляет право пользования государственным имуществом областных медицинских организаций, подведомственных Комитету здравоохранения Курской области, для размещения рекламы, минуя установленные антимонопольным законодательством процедуры, что содержит признаки нарушения ч.1 ст.15 ФЗ «О защите конкуренции».

Кроме того, содержащаяся в п/п 9 п.3.1 Соглашения обязанность ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры» согласовывать с Комитетом здравоохранения Курской области все рекламные сообщения, размещаемые в соответствии с Соглашением на санбюллетенях и экранах, устанавливаемых в областных медицинских организациях, противоречит п.2ч.1 ст.15 ФЗ «О защите конкуренции», запрещающему необоснованное препятствование деятельности хозяйствующих субъектов, в том числе путем установления не предусмотренных законодательством Российской Федерации требований к товарам (работам, услугам) или к хозяйствующим субъектам.

Учитывая, что ФЗ «О рекламе», как и иными действующими нормативными актами Российской Федерации, обязанность рекламодателя, рекламораспространителя согласовывать с каким-либо органом государственной власти либо с собственником имущества, на котором установлена рекламная конструкция, содержание рекламной информации не установлена, включение в Соглашение такого требования не соответствует закону и может привести к ущемлению прав и интересов рекламораспространителя.

Вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют о несоответствии вышеуказанных положений Соглашения о сотрудничестве от 01.06.2016г. (в редакции дополнительных соглашений) требованиям ч.1 ст.15 ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. №135-ФЗ и наличии в действиях Комитета здравоохранения Курской области по заключению данного Соглашения с ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры» нарушения данной нормы закона.

При таких обстоятельствах, действия Комитета здравоохранения Курской области по заключению соглашения о сотрудничестве от 01.06.2016г. (в редакции дополнительных соглашений) с ООО «Маркетинговая группа Алёхин и партнёры» квалифицируются как противоречащие ч.1 ст.15 ФЗ «О защите конкуренции», которой установлен запрет органам государственной власти субъектов Российской Федерации осуществлять действия, которые могут привести к ограничению конкуренции, в том числе созданию необоснованных преимуществ (преференций) для деятельности отдельных хозяйствующих субъектов.

В соответствии со ст.39.1 ФЗ «О защите конкуренции», в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов,

которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения. Выдача предупреждения в период рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае, если при рассмотрении такого дела установлены признаки нарушения статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании ч.1, ч.3 ст.39.1 ФЗ «О защите конкуренции» комиссией Курского УФАС России по рассмотрению дела №02/08-73-2017 в адрес Комитета здравоохранения Курской области было направлено предупреждение от 31.10.2017г. о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и принятию мер по устранению его причин и условий, срок исполнения которого был установлен до 07.12.2017г.

11.12.2017г. Комитетом здравоохранения Курской области в Курское УФАС России представлены документы, свидетельствующие об исполнении Комитетом указанного предупреждения путем расторжения Соглашения о сотрудничестве от 01.06.2016г., заключенного с ООО «Маркетинговая группа «Алехин и партнёры» (дополнительное соглашение от 10.11.2017г.), а также копия письма, направленного Комитетом 08.12.2017г. в адрес подведомственных организаций здравоохранения с разъяснением необходимости соблюдения порядка предоставления прав на государственное имущество, установленного антимонопольным законодательством, в том числе при заключении договоров, предусматривающих право на размещение рекламы на переданных в областную собственность экранах и санбюллетенях.

Таким образом, по состоянию на дату рассмотрения настоящего дела выданное Комитету здравоохранения Курской области предупреждение от 31.10.2017г. исполнено им в полном объеме, что указывает на добровольное прекращение Ответчиком нарушения антимонопольного законодательства и устранение его последствий.

При таких обстоятельствах, правовые основания для выдачи предписания о прекращении нарушения ч.1 ст.15 ФЗ «О защите конкуренции» по настоящему делу отсутствуют.

В связи с изложенным, в соответствии со ст.15, ст.39.1, ст.41, ст.49 ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия РЕШИЛА:

Производство по делу №02/08-73-2017 о нарушении Комитетом здравоохранения Курской области части 1 статьи 15 ФЗ «О защите конкуренции» прекратить в связи с исполнением Комитетом здравоохранения Курской области предупреждения от 31.10.2017г. о прекращении нарушения антимонопольного законодательства и добровольным устранением нарушения и его последствий.

Председатель Комиссии подпись

Члены Комиссии подписи

