ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 15-Т-09-АП

10 декабря 2009 года г. Абакан

Я, Гофман Эдуард Робертович, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (далее – Хакасское УФАС России), рассмотрев постановление прокурора г. Абакана старшего советника юстиции О.А. Бауэр от 17.11.2009 о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностного лица – индивидуального предпринимателя Федоровой Елены Демьяновны,
квалифицируемого по части 1 статьи 14.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение порядка ценообразования),
в присутствии:
индивидуального предпринимателя Федоровой Елены Демьяновны;
помощника прокурора г. Абакана Тарасовой Анастасии Владимировны;
специалиста 1 категории Министерства экономики РХ Лагуновой Ирины Олеговны.
Ходатайств и отводов не поступало.
Права, предусмотренные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ), разъяснены.
УСТАНОВИЛ:

17 ноября 2009 года в адрес Хакасского УФАС России поступили материалы и постановление прокурора г. Абакана старшего советника юстиции О.А. Бауэр о привлечении к административной ответственности индивидуального предпринимателя Федоровой Елены Демьяновны по части 1 статьи 14.6 КоАП РФ.
Из указанного постановления следует, что в ходе проведения проверки ценообразования на отдельные лекарственные препараты в аптеке, расположенной по адресу: г. Абакан, ул. Д.Народов 33 (индивидуальный предприниматель Федорова Е.Д.), установлено следующее.
В соответствии с товарной накладной № 6840372-001 от 03.11.2009 поставщик Филиал ЗАО фирмы ЦВ «Протек», грузополучатель индивидуальный предприниматель Федорова Е.Д., цена производителя на лекарственный препарат «Арбидол» 100 мл № 10 капс., без НДС составляет 122,34 руб. (с НДС - 134,58 руб.), надбавка импортера / посредника составляет 7,5%, надбавка розничного звена - 1%, цена посредника без НДС составляет 131,52 руб. (с НДС - 144,67 руб.). Количество лекарственного препарата «Арбидол» 100 мл № 10 капс. составляет 100 упаковок.
В соответствии с реестром свободных розничных цен № 01ПН-0000041 от 05.11.2009 цена реализации у индивидуального предпринимателя Федоровой Е.Д. на лекарственный препарат «Арбидол» 100 мл № 10 капс. – 187 руб.
В соответствии с товарной накладной № 6840372-001 от 03.11.2009 грузоотправитель Филиал ЗАО фирмы ЦВ «Протек», грузополучатель индивидуальный предприниматель Федорова Е.Д., цена производителя на лекарственный препарат «Арбидол» 50 мл № 10 капс. без НДС составляет 82,54 руб. (с НДС – 90,79 руб.), надбавка импортера / посредника составляет 7,5%, надбавка розничного звена - 1%, цена посредника без НДС составляет 88,73 руб. (с НДС - 97,60 руб.). Количество лекарственного препарата «Арбидол» 50 мл № 10 капс. составляет 100 упаковок.
В соответствии с реестром свободных розничных цен № 01ПН-0000041 от 05.11.2009 цена реализации у индивидуального предпринимателя Федоровой Е.Д. на лекарственный препарат «Арбидол» 50 мл № 10 капс. – 126 руб.
В соответствии с Постановлением Правительства Республики Хакасия от 15.02.2002 № 36 «Об изменении формирования цен на лекарственные средства и изделия медицинского назначения» предельная цена на лекарственный препарат «Арбидол» 100 мг № 10 должна быть не более 184,3 руб., а на «Арбидол» 50 мг № 10 - не более 124,3 руб., исходя из следующих расчетов.
Цена производителя без НДС х на 1.1% (НДС) х на 30% (допустимых от цены поставщика) + 14% (надбавка импортера / посредника) + 1% надбавка розничного звена = допустимая цена продажи в розницу на территории Республики Хакасия.
Стоимость препарата «Арбидол» 100 мг № 10 капс. должна составлять:
122,34 руб. х 1.1% х (30% + 14%) = 134,574 руб. х 1.37% = 184,3 руб.
Стоимость препарата «Арбидол» 50 мг № 10 капс. должна составлять:
82,54 руб. х 1,1% х (30% + 14%) = 90,794 руб. х 1,45% = 124,3 руб.
Таким образом, из постановления о возбуждении административного дела следует, что у индивидуального предпринимателя Федоровой Е.Д. цена на 1 упаковку лекарственного препарата «Арбидол» 100 мг № 10 капс. завышена на 2,7 руб., а общий объем поставки (100 упаковок) на 270 руб.
Кроме того, индивидуальным предпринимателем Федоровой Е.Д. завышена цена на 1 упаковку препарата «Арбидол» 50 мг № 10 капс. на 1,7 руб., а на общий объем поставки (100 упаковок) на 170 руб.
На основании вышеизложенного, прокурором г. Абакана О.А. Бауэр 17.11.2009 возбуждено дело об административном правонарушении в отношении индивидуального предпринимателя Федоровой Е.Д. по части 1 статьи 14.6 КоАП РФ - нарушение порядка ценообразования.
В постановлении прокурора г. Абакана от 17.11.2009 о возбуждении дела об административном правонарушении Федорова Е.Д. пояснила следующее. С административным правонарушением Федорова Е.Д. не согласна, так как «Арбидол» не входит перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств, следовательно, ценообразование на данный препарат не может регулироваться Постановлением Правительства РФ от 09.11.2001 № 782 «О государственном регулировании цен на лекарственные средства. Также Федорова Е.Д. указала, что не согласна с произведенным расчетом, наценка была произведена правильно, с приведенной формулой расчета, указанной в постановлении прокурора г. Абакана, не согласна, так как она противоречит Постановлению Правительства РХ от 15.02.2002 № 36. Надбавка посредника и процентная надбавка не соответствует товарной накладной № 6840372-001 от 03.11.2009.

Руководствуясь статьей 29.1 КоАП РФ, и выясняя вопросы, относится ли к компетенции антимонопольного органа рассмотрение данного дела, имеются ли обстоятельства, исключающие производство по делу, достаточно ли имеющихся по делу материалов для его рассмотрения по существу, прихожу к следующим выводам.
Частью 1 статьи 23.48 КоАП РФ предусмотрено, что федеральный антимонопольный орган, его территориальные органы рассматривают дела об административных правонарушениях, предусмотренных, в том числе, статьей 14.6 КоАП РФ (за исключением правонарушений в сфере государственного регулирования тарифов). Рассматривать дела об административных правонарушениях от имени антимонопольных органов вправе: руководитель федерального антимонопольного органа, его заместители; руководители территориальных органов федерального антимонопольного органа, их заместители (часть 2 статьи 23.48 КоАП РФ).
Таким образом, рассмотрение дел об административных правонарушениях по статье 14.6 КоАП РФ относится к компетенции антимонопольных органов, и настоящее дело рассматривается уполномоченным должностным лицом Хакасского УФАС России.

Прокурором г. Абакана, возбудившим административное производство по части 1 статьи 14.6 КоАП РФ в отношении индивидуального предпринимателя Федоровой Е.Д., права и законные интересы Федоровой Е.Д. не нарушены. Права, предусмотренные статьей 25.1 КоАП РФ, прокурором разъяснены, с постановлением о возбуждении административного дела Федорова Е.Д. ознакомлена, копия постановления получена, о чем в постановлении имеется личная подпись Федоровой Е.Д.
Индивидуальный предприниматель Федорова Е.Д. извещена о месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении № 15-Т-09-АП телефонограммой, присутствует лично на рассмотрении дела, обстоятельств, исключающих возможность рассмотрения данного дела по существу, не имеется.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 5 Федерального закона от 22.06.1998 № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» (далее Закон о лекарственных средствах), государственное регулирование отношений, возникающих в сфере обращения лекарственных средств, осуществляется путем государственного регулирования цен на лекарственные средства. Согласно статье 6 Закона о лекарственных средствах Правительство Российской Федерации обеспечивает проведение в Российской Федерации единой государственной политики в области обеспечения населения Российской Федерации лекарственными средствами. Статьей 7 Закона о лекарственных средствах установлено, что органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации в сфере обращения лекарственных средств разрабатывают и осуществляют региональные программы обеспечения населения субъектов Российской Федерации лекарственными средствами.
Постановлением Правительства Российской Федерации от 07.03.1995 № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» (далее Постановлением Правительства РФ № 239) утвержден перечень продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, на которые государственное регулирование цен (тарифов) на внутреннем рынке Российской Федерации осуществляют органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации (далее перечень).
В соответствии с указанным перечнем органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации осуществляют государственное регулирование торговых надбавок к ценам на лекарственные средства и изделия медицинского назначения, за исключением торговых надбавок к ценам на лекарственные средства, которыми обеспечиваются отдельные категории граждан, имеющих право на государственную социальную помощь в виде набора социальных услуг.
Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.08.2009 № 654 «О совершенствовании государственного регулирования цен на жизненно необходимые и важнейшие лекарственные средства» внесены изменения в Постановление Правительства РФ № 239, которые вступают в силу с 1 января 2010 года. Согласно внесенным изменениям перечень продукции производственно-технического назначения, товаров народного потребления и услуг, на которые государственное регулирование цен (тарифов) на внутреннем рынке Российской Федерации осуществляют органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации изложен в следующей редакции: "Предельные оптовые и предельные розничные надбавки к ценам на лекарственные средства, включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств, и изделия медицинского назначения".
Перечень услуг транспортных, снабженческо-сбытовых и торговых организаций, по которым органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок, также дополнен абзацем следующего содержания: "Предельные оптовые и предельные розничные надбавки к ценам на лекарственные средства, не включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств".
Таким образом, с 1 января 2010 года органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации предоставляется право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок к ценам на лекарственные средства, не включенные в перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств.
В настоящее время действует Постановление Правительства Республики Хакасия от 15.02.2002 № 36 «Об изменении формирования цен на лекарственные средства и изделия медицинского назначения», которое принято в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 239.
Постановление Правительства Республики Хакасия от 15.02.2002 № 36 «Об изменении формирования цен на лекарственные средства и изделия медицинского назначения» устанавливает предельные размеры торговых надбавок к ценам на лекарственные средства и изделия медицинского назначения, за исключением лекарственных средств, которыми обеспечиваются отдельные категории граждан, имеющих право на государственную социальную помощь в виде набора социальных услуг, согласно приложению.
В соответствии с данным нормативным правовым актом предельные размеры торговых надбавок устанавливаются к фактической отпускной цене отечественного производителя или к контрактной цене иностранного производителя.
Согласно примечанию к Постановлению Правительства Республики Хакасия от 15.02.2002 № 36 «Об изменении формирования цен на лекарственные средства и изделия медицинского назначения» общая предельная торговая надбавка, независимо от количества посредников, не должна превышать 45%.
При поставке одновременно через несколько оптовых звеньев, посредников суммарная оптовая надбавка не должна превышать 15% и распределяется по согласованию сторон.
Торговая надбавка розничного звена не должна превышать 30 % от цены производителя.
При формировании свободной розничной цены торговая надбавка применяется общей суммой надбавок (оптовая плюс розничная) к фактической отпускной цене отечественного производителя или к контрактной цене иностранного производителя лекарственных средств.

Исследовав материалы дела и указанные в постановление о возбуждении дела формулы и расчеты допустимой цены продажи лекарственных средств на территории Республики Хакасия, прихожу к следующим выводам.
В постановлении о возбуждении указана следующая формула для расчета розничной цены лекарственных препаратов: цена производителя без НДС х на 1.1% (НДС) х на 30% (допустимых от цены поставщика) + 14% (надбавка импортера / посредника) + 1% надбавка розничного звена = допустимая цена продажи в розницу на территории Республики Хакасия.
Однако, как следует из товарной накладной № 6840372-001 от 03.11.2009 надбавка импортера / посредника составляет 7,5%, а не 14% + 1% надбавка розничного звена. Кроме того, в формулу расчета подставлены неправильные числовые значения: цена производителя с НДС (134,574 руб.) умножалась на 1,37%, а не на 1,45, как следовало из формулы, указанной в постановлении о возбуждении.
Из постановления о возбуждении административного производства в следует, что в ходе контрольного мероприятия по проверке ценообразования на отдельные лекарственные препараты согласно товарной накладной № 6840372-001 от 03.11.2009 установлены определенные цены на лекарственный препарат «Арбидол» 100 мл № 10 капс. и «Арбидол» 50 мл № 10 капс.
Вместе с тем, согласно товарной накладной № 6840372-001 от 03.11.2009 Филиал ЗАО фирмы ЦВ «ПРОТЕК» поставил индивидуальному предпринимателю Федоровой Е.Д. лекарственные препараты «Арбидол» 100 мг № 10 капс. и «Арбидол» таб. п/о 50 мг № 10. Таким образом, указанные в постановлении о возбуждении административного производства препараты не соответствуют лекарственным средствам, перечисленным в товарной накладной № 6840372-001 от 03.11.2009.

Исходя из изложенных обстоятельств, прихожу к выводу, что допустимая цена продажи лекарственных средств (Цmax) на территории Республики Хакасия должна определяться как:
Цmax= Цпр. + (Цпр. Х Копт.) + (Цпр. Х Крозн.) = Цпр. + Цпр.(Копт. + Крозн.), где
Цпр. – цена отечественного производителя с НДС, равная цене производителя без НДС Х 1,1;
Копт. – оптовая надбавка посредника;
Крозн. – предельная надбавка розничного звена, установленная для Республики Хакасия равной 0,3 (30%).
«Арбидол» 100 мг № 10 капс.:
134,58 + (134,58 х 0,075) + (134,58 х 0,3)= 134,58 + 134,58 х (0,075 + 0,3) = 134,58 + 50,47 = 185,05
Следовательно, предельная цена на лекарственный препарат «Арбидол» 100 мг № 10 капс. должна составлять не более 185,05 руб.
Как следует из реестра свободных розничных цен № 684172 от 03.11.2009 (№ 01ПН-0000041 от 05.11.2009) цена реализации на лекарственный препарат «Арбидол» 100 мг № 10 капс. у индивидуального предпринимателя Федоровой Е.Д. составляет - 187 руб., что на 1,95 руб. больше допустимой цены продажи указанного лекарственного препарата в розницу на территории Республики Хакасия. Объем партии составляет 100 упаковок, следовательно, на общий объем поставки (100 упаковок) допустимая цена продажи завышена на 195 рублей.

«Арбидол» таб. 50 мг № 10:
90,79 + (90,79 х 0,075) + (90,79 х 0,3) = 90,79 + 90,79 х (0,075+ 0,3) = 90,79 + 34,04 = 124,84
Следовательно, предельная цена на лекарственный препарат «Арбидол» 50 мг № 10 в таблетках должна составлять не более 124,84 руб.
В соответствии с реестром свободных розничных цен № 684172 от 03.11.2009 (№ 01ПН-0000041 от 05.11.2009) цена реализации на лекарственный препарат «Арбидол» 50 мг № 10 таб. у индивидуального предпринимателя Федоровой Е.Д. составляет 126 руб., что на 1,16 руб. больше допустимой цены продажи указанного лекарственного препарата в розницу на территории Республики Хакасия. ЗАО фирма ЦВ «Протек» поставлено индивидуальному предпринимателю Федоровой Е.Д. указанного препарата 100 упаковок, таким образом, на общий объем поставки (100 упаковок) допустимая цена продажи завышена на 116 рублей.

В ходе рассмотрения дела 27 ноября 2009 года индивидуальный предприниматель Федорова Е.Д. подтвердила пояснения, которые были даны ей при возбуждении административного дела, и указала, что не согласна с вменяемым нарушением.
В своем заключении помощник прокурора г. Абакана Тарасова А.В. поддержала постановление прокурора г. Абакана о возбуждении дела об административном правонарушении от 17.11.2009, считает, что индивидуальным предпринимателем Федоровой Е.Д. были завышены допустимые розничные цены на лекарственный препарат «Арбидол», что является основанием для привлечения индивидуального предпринимателя Федоровой Е.Д. к административной ответственности по части 1 статьи 14.6 КоАП РФ.
Присутствующая на рассмотрении настоящего дела специалист 1 категории Министерства экономики РХ Лагунова И.О. поддержала позицию прокуратуры г. Абакана
В соответствии с положениями статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.
Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.
Следовательно, индивидуальный предприниматель Федорова Е.Д. подлежит административной ответственности как должностное лицо.
В соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом установлена административная ответственность. КоАП РФ не предусматривает обязательное наличие умысла при совершении административного правонарушения, статья 2.2 КоАП РФ выделяет две формы вины – умысел и неосторожность.
В силу части 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.
Вину в нарушении законодательства должностное лицо – индивидуальный предприниматель Федорова Е.Д. – не признало.
Вина индивидуального предпринимателя Федоровой Е.Д. в нарушении порядка ценообразования установлена и состоит в ненадлежащем исполнении должностных обязанностей. Считаю, что рассматриваемое правонарушение совершено Федоровой Е.Д. по неосторожности, она могла предвидеть в силу своих должностных обязанностей наступление последствий своего бездействия (отсутствие контроля за подчиненными), но без достаточных к тому оснований рассчитывала на предотвращение последствий.
Состав административного правонарушения объективно подтверждается материалами дела.
Лицо, совершившее административное правонарушение – должностное лицо – индивидуальный предприниматель Федорова Е.Д.
Событие административного правонарушения в области предпринимательской деятельности: нарушение порядка ценообразования.
Место совершения административного правонарушения: г. Абакан, Республики Хакасия.
Время совершения административного правонарушения: 5 ноября 2009 года.
Статья Кодекса РФ об административных правонарушениях: часть 1 статьи 14.6 КоАП РФ.
Согласно части 1 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение.
В соответствии с частью 1 статьи 14.6 КоАП РФ завышение регулируемых государством цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного) на продукцию, товары либо услуги, предельных цен (тарифов, расценок, ставок и тому подобного), завышение установленных надбавок (наценок) к ценам (тарифам, расценкам, ставкам и тому подобному) влечет наложение административного штрафа на должностных лиц – в размере пятидесяти тысяч рублей или дисквалификацию на срок до трех лет.

Принимая во внимание все обстоятельства дела, сложившуюся в Республике Хакасия ситуацию с противовирусными препаратами, повышение уровня заболеваемости острыми респираторными вирусными инфекциями и гриппом в регионе, считаю возможным назначить индивидуальному предпринимателю Федоровой Е.Д. административное наказание в виде штрафа

в размере пятидесяти тысяч рублей, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.6 КоАП РФ.
На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 10, статьей 23.48, пунктом 1 статьи 30.9, статьей 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь индивидуального предпринимателя Федорову Елену Демьяновну к административной ответственности по части 1 статьи 14.6 КоАП РФ и назначить наказание в виде наложения административного штрафа в размере пятидесяти тысяч рублей.
Взыскатель: Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия (юридический адрес: ул. Вяткина, 3, г. Абакан, РХ, 655017).
Должник: должностное лицо – индивидуальный предприниматель Федорова Е.Д.
Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу 26 декабря 2009 года.
Копия постановления по делу об административном правонарушении выдана __ декабря 2009 года.
Срок предъявления постановления по делу об административном правонарушении к исполнению: в течение 1 года со дня вступления настоящего постановления в законную силу.
Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях
Сумму штрафа за нарушение законодательства о государственном регулировании цен необходимо уплатить:
в федеральный бюджет ИНН 1901021801 КПП 190101001 УФК по Республике Хакасия (Хакасское УФАС России) на расчетный счет 40101810200000010001, банк плательщика: ГРКЦ НБ Респ. Хакасия Банка России г. Абакан, БИК банка 049514001, Код ОКАТО 95401000000, код бюджетной классификации 16111602010010000140.
В поле назначения платежа после основания, указать «денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о государственном регулировании цен».
В трехдневный срок со дня уплаты штрафа индивидуальному предпринимателю Федоровой Е.Д. следует представить в Хакасское УФАС России надлежащим образом заверенную копию платежного документа.

В соответствии части 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в Арбитражный суд Республики Хакасия в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа либо административный арест до пятнадцати суток.

Руководитель управления Э.Р. Гофман