

РЕШЕНИЕ

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «01» сентября 2015 г.

В полном объеме решение изготовлено «04» ноября 2015 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации (далее — Комиссия Московского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии: И.С. Гудковой,

членов Комиссии: П.В. Олейника, Н.М. Семеновой, А.В. Дерманца, К.С. Сучковой,

рассмотрев дело № 1 14 966/77 15 по признакам нарушения ООО «АПТЕКА А.В.Е.» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции),

в отсутствие представителей ООО «АПТЕКА А.В.Е.» (уведомлено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 1 14 966/77 15 возбуждено в отношении ООО «АПТЕКА А.В.Е.» относительно нарушения Обществом части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившегося в акте недобросовестной конкуренции в форме введения потребителей в заблуждение относительно цен на лекарственные средства путем использования при осуществлении предпринимательской деятельности словосочетания «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН».

Не установив оснований для отложения или приостановления рассмотрения дела, исследовав материалы дела, оценив доказательства, Комиссия Московского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «АПТЕКА А.В.Е.» (115093, г. Москва, ул. Большая Серпуховская, д. 44, оф. 19) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 19.04.2011 за основным государственным регистрационным номером 1117746309526.

Общество осуществляет на территории г. Москвы деятельность по розничной торговле лекарственными препаратами.

Данный факт подтверждается, кассовыми чеками на приобретение в аптеках, принадлежащих ООО «АПТЕКА А.В.Е.», лекарств (Танакан, Детралекс, Предуктал и др.), а также наличием у Общества лицензий на осуществление соответствующей фармацевтической деятельности.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно пункту 3 статьи 4 Закона о защите конкуренции, под взаимозаменяемыми товарами понимаются товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель (как физическое, так и юридическое лицо) действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренцией является соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Наличие конкурентного лицензируемого рынка аптечной деятельности в г. Москве представляется очевидным, подтверждается представленными заявителями кассовыми чеками на приобретение лекарств (Танакан, Детралекс, Предуктал и др.) из аптек, принадлежащих иным хозяйствующим субъектам (ООО «Оксалин», ООО «Аптека А5», ООО «Самсон-Фарма» и др.).

Резюмируя изложенное, ООО «АПТЕКА А.В.Е.» осуществляет конкурентную деятельность хозяйствующего субъекта на рынке розничной реализации медицинских препаратов, в том числе, на территории г. Москвы.

Установлено, что ООО «АПТЕКА А.В.Е.» в рекламе, а также на вывесках в месте осуществления деятельности использует обозначение «Аптека оптовых цен».

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам -

конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, недобросовестная конкуренция не допускается.

Согласно пункту 16.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 17 февраля 2011 года № 11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», в статье 14 Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

Согласно статье 4 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее — Закон об обращении лекарственных средств), фармацевтическая деятельность - деятельность, включающая в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранения, перевозку, изготовление лекарственных препаратов.

Организации оптовой торговли лекарственными средствами могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке другим организациям оптовой торговли лекарственными средствами, а также аптечным организациям (статья 53 Закона об обращении лекарственных средств).

В соответствии со статьей 54 Закона об обращении лекарственных средств, оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется производителями лекарственных средств и организациями оптовой торговли лекарственными средствами по правилам, утвержденным соответствующими уполномоченными федеральными органами исполнительной власти.

Государственное регулирование фармацевтической деятельности осуществляется путем установления предельных оптовых и предельных розничных надбавок, учитывающих экономически обоснованные затраты, связанные с закупкой, хранением и реализацией лекарственных средств; размер прибыли, необходимой для обеспечения организаций оптовой торговли лекарственными средствами и аптечных учреждений средствами на обслуживание привлеченного капитала и финансирование других обоснованных расходов; всех налогов и иных обязательных платежей в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, в цену лекарственных средств при их розничной реализации включены издержки как оптового, так и розничного продавцов, в связи с чем розничная цена в большинстве случаев при сопоставимых экономических условиях превышает цену оптовую.

В рассматриваемом случае ООО «АПТЕКА А.В.Е.» не является производителем реализуемых лекарственных средств либо организацией оптовой торговли, цена реализуемых лекарственных средств не является оптовой, а формируется путем начисления торговой надбавки к фактической отпускной цене производителя для реализации в ходе розничной продажи непосредственному потребителю. Данный факт подтверждается письменными пояснениями ООО «АПТЕКА А.В.Е.», о том, что в 2013-2014 годах Общество оптовую торговлю лекарственными средствами не осуществляло.

В подтверждение вышеизложенного и на основании представленных ООО «АПТЕКА А.В.Е.» сведений, составлена таблица из которой очевидно прослеживается факт применения розничной торговой надбавки:

Аптеки «ГорЗдрав»			
Название	Закуп. Цена (руб.)	Розн. Цена (руб.)	Надбавка (%)
Танакан	370,92 – 621,12	464,0 – 789,0	до 27,09
Креон	233,97 – 264,96	243,1 – 282,0	до 12,83
Хилак Форте	117,59 – 161,92	131,0 – 203,0	до 29,89
Детралакс	570,57 – 699,82	598,0 – 779,0	до 21,39
Валидол	7,48 – 20,24	10,0 – 27,0	до 33,74
Предуктал	611,4 – 703,01	674,0 – 785,0	до 19,96
Лизобакт	129,43 – 182,35	155,0 – 237,0	до 29,97

В рамках рассмотрения Комиссией Московского УФАС России иного дела в отношении ООО «АПТЕКА А.В.Е.» (дело № 3-24-41/77-14 о нарушении законодательства о рекламе), представителями Общества пояснено, что основанием для использования спорного обозначения служит возможность Общества закупать товары у оптовых поставщиков по более низким ценам, чем у конкурентов, а равно после применения розничной надбавки цена становится примерно равна стандартной оптовой цене.

Таким образом, по мнению ООО «АПТЕКА А.В.Е.», розничная цена товаров при продаже Обществом соответствует закупаемой (оптовой) цене аптек — конкурентов.

Действительно, различные экономические условия деятельности как оптовых, так и розничных продавцов лекарственных средств могут привести к сопоставимости розничных и оптовых цен на лекарственные средства. Однако потребитель, не обладая сведениями об уровне оптовых цен на

лекарственные средства, и имея сформированное у него мнение о большей привлекательности оптовых цен, в большинстве случаев отдает предпочтение организации, обещающей продажу товара по такой цене, чем и достигается неконкурентное преимущество такой организации. Само содержание распространяемой информации формирует впечатление о реализации в аптечном пункте лекарственных средств именно по оптовым ценам, а не по ценам, приближенным к оптовым, информация об уровне которых к тому же у потребителя отсутствует.

Между тем, в рассматриваемом случае вышеуказанные пояснения ООО «АПТЕКА — А.В.Е.» относительно более низкой цены на лекарства, реализуемые Обществом, опровергаются поступившими в Московское УФАС России заявлениями физических лиц. В подтверждение указанного проведен анализ цен из представленных заявителями кассовых чеков и составлена таблица:

Название препарата	Цена в аптеке «ГорЗдрав»	Цена в других аптеках
Детралакс	626,00 р.	592,00 р.; 596,00 р.
Танакан	464,00 р.	448,00 р.; 455,00 р.
Предуктал	674,00 р.	660,00 р., 671,00 р.
Лизобакт	178,00 р.	164,00 р.
Креон	261,00 р.	255,00 р.
Хилак Форте	154,00 р.	145,00 р.
Ромашка (цветки)	44,50 р.	43,00 р.
Валидол	22,00 р.	20,00 р.
Супрадин	421,00 р.	394,00 р.
Тромбо Асс	33,59 р.	34,50 р.
Тридерм	519,02 р.	518,00 р.

Таким образом, цены на лекарственные средства, реализуемые ООО «АПТЕКА А.В.Е.» с использованием обозначения «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН», превышают цены в аптеках, принадлежащих иным хозяйствующим субъектам, которыми указанное обозначение не используется.

Также, материалами дела подтверждается, что у ООО «АПТЕКА А.В.Е.» не имелось оснований для размещения на вывеске аптечного пункта

информации об оптовых ценах, в том числе и потому, что осуществляемая им деятельность является лицензируемой и действующей лицензией Обществу не предоставлено право на оптовую реализацию лекарственных средств.

На основании изложенного, Комиссия Московского УФАС России приходит к выводу об отсутствии у ООО «АПТЕКА А.В.Е.» оснований для использования обозначения «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН» при осуществлении хозяйственной деятельности.

Потребитель воспринимает оптовые цены как более низкие по сравнению с розничными. Поэтому неточные сведения о реализации лекарственных средств по оптовым ценам, в то время как лекарства в действительности отпускаются по розничным ценам, формируют у потребителя ошибочное мнение, которое влияет на выбор продавца, предлагающего более низкую (оптовую) цену.

В условиях конкуренции на одном товарном рынке такое положение приводит к преимуществам одного хозяйствующего субъекта и ущемлению интересов других.

Размещенная ООО «АПТЕКА А.В.Е.» информация является недостоверной, не соответствует действительности и вводит потребителей в заблуждение относительно цен на лекарственные средства, представляя их как товары с более низкими, чем в других аптеках, ценами, соответствующими оптовым ценам.

Распространение неточной информации, противопоставление товаров, реализуемых Обществом, аналогичным товарам других лиц по ценовому критерию противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, может задевать деловую репутацию конкурента, способствует (может способствовать) оттоку клиентов у конкурентов - иных аптечных учреждений (кроме Общества) и может причинить убытки иным хозяйствующим субъектам.

Вышеуказанное противопоставление одного товара другому по ценовому критерию направлено на дискредитацию конкурентов, может задевать деловую репутацию конкурента, противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

При этом отвлечение потребителей от конкурентов, ведущих добросовестную конкуренцию, приводит к тому, что у таких конкурентов создается потеря или уменьшение прибыли.

Таким образом, вышеуказанные действия ООО «АПТЕКА А.В.Е.» направлены на получение преимуществ, занятию ООО «АПТЕКА А.В.Е.» более выгодного положения на соответствующем товарном рынке по отношению к иным аптечным учреждениям.

Необходимо отметить что из определения недобросовестной конкуренции, изложенного в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, анализа части 1 статьи 14 названного закона, следует, что данная норма не указывает на обязательное причинение убытков как на обстоятельство, устанавливающее факт недобросовестной конкуренции. Для признания указанного факта достаточно наличия доказательств самой возможности причинения убытков.

Резюмируя изложенное действия ООО «АПТЕКА А.В.Е.» содержат все необходимые признаки для квалификации действий общества в качестве нарушающих часть 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Доказательства прекращения использования ООО «АПТЕКА А.В.Е.» обозначения «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН» при осуществлении хозяйственной деятельности, в материалах дела отсутствуют.

- - - - Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 1 4 статьи 41, статьями 49-50 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «АПТЕКА А.В.Е.», использующее при осуществлении хозяйственной деятельности обозначение «АПТЕКА ОПТОВЫХ ЦЕН», которое вводит в заблуждение потребителей относительно цен на реализуемые лекарственные средства, нарушившим часть 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции,

2. Выдать ООО «АПТЕКА А.В.Е.» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.