ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 16

21 января 2019 года город Ставрополь

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – Золина Г.В. – заместитель руководителя Ставропольского УФАС России;

Члены Комиссии:

Никитина И.О. – начальник отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции,

Верёвкина Т.В. – главный специалист – эксперт отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции;

рассмотрев дело № 16 по признакам нарушения ИП Гончаровой Э.Ф. /Ставропольский край, г. Пятигорск; ИНН 263213243536, ОГРНИП 312265113300392; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 12.05.2012 г. инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Пятигорску Ставропольского края/ статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствии ИП Гончаровой Э.Ф. (уведомлена надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела согласно отчета об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80085230024992).

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В результате осуществления государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства Ставропольским УФАС России установлен факт размещения ИП Гончаровой Э.Ф. /Ставропольский край, г. Пятигорск; ИНН 263213243536, ОГРН 312265113300392; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя

12.05.2012 г. инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Пятигорску Ставропольского края/ вывески «АПТЕКА-СКЛАД» на фасаде аптеки, расположенной по адресу: 357600, Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Кисловодская, 100/1.

В соответствии с лицензией № ЛО-26-02-002913 от 27.04.2018 г. ИП Гончарова Э.Ф.. имеет право осуществлять фармацевтическую деятельность. В данной лицензии указаны следующие места осуществления данной деятельности: г. Пятигорск; г. Ессентуки; Предгорный район, с. Винсады; Предгорный район, ст-ца Ессентукская; г. Минеральные Воды; г. Железноводск; г. Кисловодск; г. Невинномысск; Предгорный район, ст-ца Суворовская; г. Лермонтов.

Данные места осуществления деятельности ИП Гончаровой Э.Ф. обозначены как аптеки готовых лекарственных форм и аптечные пункты.

Использование ИП Гончаровой Э.Ф. на аптеке, расположенной по адресу: Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Кисловодская, 100/1, вывески «АПТЕКА-СКЛАД» способно ввести в заблуждение относительно продавца товара, в данном случае лекарственных препаратов.

Указанные обстоятельства послужили основанием для выдачи ИП Гончаровой Э.Ф. /Ставропольский край, г. Пятигорск; ИНН 263213243536, ОГРН 312265113300392; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 12.05.2012 г. инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Пятигорску Ставропольского края/ предупреждения по статье 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии со статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Предупреждение было направлено в адрес ИП Гончаровой Э.Ф. 10.07.2018 г., получено индивидуальным предпринимателем 19.07.2018 г. Срок исполнения предупреждения до 06.08.2018 г.

Трехдневный срок на уведомление Ставропольского УФАС России об исполнении предупреждения истек 09.08.2018 года.

Информация об исполнении предупреждения ИП Гончаровой Э.Ф. в адрес Ставропольского УФАС России не была представлена.

Указанные обстоятельства, согласно пункта 1 части 2 статьи 39 Федераль закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», послуж основанием для возбуждения в отношении ИП Гончаровой /Ставропольский край, г. Пятигорск; ИНН 263213243536, ОГРН 31226511330(зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 12.05.20 инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Пятигорску Ставропольс края/ настоящего дела № 16 (13.08.2018 г.) о нарушении антимонополь

законодательства Российской Федерации.

14.08.2018 г. в адрес ИП Гончаровой Э.Ф. были направлены Прикс возбуждении дела и создании Комиссии и Определение о назначении дел 16. В Определении о назначении дела Ставропольским УФАС были запрош следующие документы и информация:

- Копии учредительных документов.
- Паспортные данные ИП Гончаровой Э.Ф.
- Список и адреса аптек, принадлежащих ИП Гончаровой Э.Ф. и осуществляющих деятельность под наименованием «АПТЕКА-СКЛАД» на территории Ставропольского края.
- Объяснения по факту использования в своей деятельности по розничной реализации фармацевтической продукции (на вывесках аптечных пунктов) наименования «АПТЕКА-СКЛАД».

14.08.2018 г. в адрес Ставропольского УФАС России посредством электрон почты поступило ходатайство (вх. № 05/4252 от 14.08.2018 г.) ИП Гончаро Э.Ф. о продлении срока исполнения предупреждения, выданного Гончаровой Э.Ф., в связи с тяжелым материальным положением.

17.08.2018 г. Ставропольским УФАС России было отказано в удовлетворении ходатайства, заявленного ИП Гончаровой Э.Ф., в связи с тем, что в отношении ИП Гончаровой уже было возбуждено дело № 16 по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

05.09.2018 г. (вх. 05/4604э) в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные объяснения и документы ИП Гончаровой Э.Ф., запрошенные ранее определением Ставропольского УФАС России:

- фотография фасада аптеки, расположенной по адресу: Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Кисловодская, 100/1,

- копия свидетельства ИНН,

- копия свидетельства ОГРН,

- копия лицензии на право осуществления фармацевтической деятельности,

- копия паспорта.

В своих письменных пояснениях ИП Гончарова Э.Ф. указала, что в ходатайстве к предупреждению № 32 от 10.07.2018 г. сообщалось о заключенном договоре между ИП Гончаровой Э.Ф. и ИП Поповым А.А. на демонтаж вывесок аптек по адресу: Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Кисловодская, 100/1. Однако в связи с отсутствием средств на оплату услуг ИП Попова А.А. работы по демонтажу не были выполнены в срок.

Из письменных пояснений стало известно, что вывеска «АПТЕКА-СКЛАД» на аптеке по вышеуказанному адресу демонтирована. Фотография фасада аптеки прилагается.

В соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.6 настоящего порядка.

В соответствии с п. 10.6 Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1 - 14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Для анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке в качестве исходной информации антимонопольным управлением были использованы данные:

- Ответ ИП Гончаровой Э.Ф. от 08.10.2018 г. №71;
- Материалы дела № 16;
- иная информация.

Согласно п. 2.1 Порядка проведения анализа, временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка и доступности информации. Наименьший временной интервал анализа состояния конкуренции должен составлять один год или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год.

Временной интервал рассматривается с 2017 года по сентябрь 2018 года.

Продуктовыми границами исследуемого товарного рынка являются

услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами.

Географическими границами рынка будут являться административные границы г. Пятигорска, г. Ессентуки, г. Минеральные Воды, г. Железноводска, г. Кисловодска, г. Лермонтова, г. Невинномысска, с. Винсады, ст. Ессентукской, ст. Суворовской, пос. Ясная Поляна.

ИП Гончарова Э.Ф. реализует лекарственные препараты, изделия медицинского назначения и сопутствующие товары через 36 аптечных учреждений, расположенных на территории вышеперечисленных населенных пунктов Ставропольского края.

Деятельность хозяйствующих субъектов на одном товарном рынке с учетом продуктовых и географических границ может являться обстоятельством, свидетельствующим о наличии конкурентных отношений между этими субъектами.

Таким образом, можно сделать вывод о наличии в рассматриваемом временном интервале конкурентных отношений между всеми хозяйствующими субъектами, имеющими право на осуществление фармацевтической деятельности на основании полученных лицензий, осуществляющими услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в географических границах населенных пунктов: г. Пятигорска, г. Ессентуки, г. Минеральные Воды, г. Железноводска, г. Кисловодска, г. Лермонтова, г. Невинномысска, с. Винсады, ст. Ессентукской, ст. Суворовской, пос. Ясная Поляна и ИП Гончаровой Э.Ф.

На рассмотрение дела 21.01.2019 г. ИП Гончарова Э.Ф. не прибыла. Согласно отчета об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80085230024992 ИП Гончарова Э.Ф. уведомлена надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела №16.

Проанализировав материалы дела, Комиссией установлено следующее.

ИП Гончарова Э.Ф. /ИНН 263213243536, ОГРН 312265113300392; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 12.05.2012 г. инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Пятигорску Ставропольского края/ осуществляет фармацевтическую деятельность на основании лицензии № ЛО-26-02-002913 от 27.04.2018 г.

Согласно данной лицензии, ИП Гончарова Э.Ф. на территории Ставропольского края имеет 36 аптечных пунктов. Данные места осуществления деятельности ИП Гончаровой Э.Ф. обозначены как аптеки готовых лекарственных форм и аптечные пункты.

Использование ИП Гончаровой Э.Ф. на аптеке, расположенной по адресу: Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Кисловодская, 100/1, вывески «АПТЕКА-СКЛАД» способно ввести в заблуждение относительно продавца товара, в данном случае лекарственных препаратов.

Аптека. Учреждение, в котором продаются (или изготовляются и продаются) лекарства, лечебные средства, предметы санитарии и гигиены (толковый словарь Ожегова).

Склад. 1. Специальное помещение для хранения чего-н. 2. Запас товаров, материалов, сложенных в одном месте (толковый словарь Ожегова).

Наименование «АПТЕКА-СКЛАД» не является общеупотребимым и общепринятым среди субъектов осуществляющих розничную продажу лекарственных средств.

В соответствии с частью 1 статьи 5 ГК РФ, обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Использование в наименовании аптеки слова «СКЛАД» может вызывать у потребителя неверное представление о том, что учреждение осуществляет либо оптовую торговлю препаратами, либо торговлю препаратами по цене более низкой, чем в розничной сети аптек.

Кроме того, Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27 июля 2010 г. № 553н утвержден список видов аптечных организаций:

1. Аптека:

- готовых лекарственных форм;

- производственная;

- производственная с правом изготовления асептических лекарственных препаратов.

2. Аптечный пункт.

3. Аптечный киоск.

В данном списке отсутствует (не утвержден) такой вид аптечной организации как «Аптека склад».

В соответствии с частью 2 статьи 5 ГК РФ, обычаи, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

В соответствии со статьей 14.2. Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция - 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.

В соответствии со статьей 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности следует, что актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Использование ИП Гончаровой Э.Ф. наименования «АПТЕКА-СКЛАД» создает у третьих лиц ложное представление о квалификации как участника рынка. Указанные действия отвлекают потребителя от добросовестных субъектов предпринимательской деятельности и создают у потребителя определенное впечатление о продавце фармацевтической продукции, которое не соответствует действительности. Преимущество ИП Гончаровой Э.Ф. обеспечивается в этом случае, непосредственным информационным воздействием на потребителя. В данном случае, введение в заблуждение путем использования вывески «АПТЕКА- СКЛАД», создает предпосылки к изменению спроса в пользу ИП Гончаровой Э.Ф. и, соответственно, предоставляет указанному хозяйствующему субъекту необоснованное конкурентное преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности. Указанные действия оказывают негативное влияние на состояние конкуренции на рынке розничной реализации фармацевтической продукции, путем перераспределения спроса в пользу недобросовестного участника.

При таких обстоятельствах, действия ИП Гончаровой Э.Ф. следует рассматривать как акт недобросовестной конкуренции, выразившейся во введении в заблуждение в отношении продавца товара путем использования в своей деятельности (на вывесках аптечных пунктов, в

рекламе) наименования «АПТЕКА- СКЛАД».

На основании вышеизложенного, Комиссия Ставропольского УФАС России, руководствуясь статьями 23, 39, 40, 41, 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», приходит к выводу, что в действиях ИП Гончаровой Э.Ф./Ставропольский край, г. Пятигорск; ИНН 263213243536, ОГРН 312265113300392; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 12.05.2012 г. инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Пятигорску Ставропольского края/ имеет место нарушение статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии: Г.В. Золина

Члены комиссии: И.О. Никитина

Т.В. Верёвкина