

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела №13

06 июня 2017 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:

Силичев М.В. – заместитель начальника 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 №13 по признакам нарушения ИП <.....> статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

В присутствии представителя ИП <.....> <.....> (доверенность от 05.06.2017 г.).

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

УСТАНОВИЛА:

В результате государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства Ставропольским УФАС России установлен факт размещения ИП <.....> вывески «Аптека - склад» на фасаде аптеки, расположенной по адресу: Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Октябрьская, 458.

В соответствии с лицензией ЛО-26-02-002586 от 06.12.2016 г. ИП <.....> имеет право осуществлять розничную торговлю лекарственными препаратами для медицинского применения, отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения, хранение лекарственных препаратов для медицинского применения. В соответствии с данной лицензией указаны места осуществления данной деятельности (всего 28 мест), в том числе в г. Ессентуки, ул. Октябрьская, д. 458. Все места осуществления деятельности ИП <.....> обозначены как аптечные пункты.

Использование ИП <.....> на аптеке вывески «Аптека - склад» способно ввести в заблуждение относительно продавца товара, в данном случае лекарственных препаратов.

Указанные обстоятельства послужили основанием для выдачи ИП <.....> 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 общества 21.03.2017 г., получено обществом 23.03.2017 г. Срок исполнения предупреждения 15 дней со дня получения. Пятнадцатидневный срок исполнения предупреждения истек 07.04.2017 года. Трехдневный срок на уведомление Ставропольского УФАС России об исполнении предупреждения истек 10.04.2017 года.

Информация об исполнении предупреждения ИП <.....> в адрес Ставропольского УФАС России не представлена.

Указанные обстоятельства, согласно пункта 1 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», послужили основанием для возбуждения в отношении ИП <.....> настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации.

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:

территориального органа Росздравнадзора по Ставропольскому краю;

ИП <.....>.

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.

12.05.2016 г. ИП <.....> была получена лицензия для осуществления лицензируемого вида деятельности по адресу: Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Октябрьская, 458. В конце 2016 г. в Ставропольское УФАС поступила жалоба на использование

ИП <.....> наименования «Аптека - склад».

В связи с вышеизложенным, временным интервалом исследования целесообразно принять период с 12.05.2016 г. по 31.03.2017 г.

Продуктовыми границами исследуемого товарного рынка являются услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами.

В связи с тем, что вывеска «Аптека - склад» была размещена на фасаде аптеки, расположенной по адресу: г. Ессентуки, ул. Октябрьская, 458, географические границы рынка определены территорией города Ессентуки.

Согласно данным, полученным от территориального органа Росздравнадзора по Ставропольскому краю в рассматриваемый временной период в г. Ессентуки действовало 38 лицензий на осуществление фармацевтической деятельности, выданных хозяйствующим субъектам различных форм собственности: МУП города Ессентуки Аптека №151 «Гарантия», ООО «Мелодия здоровья», ИП <.....> и т.д.

Одновременно на территории города осуществляли свою деятельность хозяйствующие субъекты, зарегистрированные в иных городах и районах края, и получившие лицензии на фармацевтическую деятельность, в том числе, в городе Ессентуки.

ИП <.....> осуществляла фармацевтическую деятельность по адресу: г. Ессентуки, ул. Октябрьская, 458.

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 города Ессентуки и ИП <.....>.

10.05.2017г. на рассмотрении дела представитель ИП <.....> <.....> (доверенность от 10.05.2017 г.) пояснил, что у ИП <.....> в собственности не одна аптека, и, чтобы заменить существующие на данное время вывески на новые нужна определенная сумма денежных средств. 20.04.17 г. ИП <.....> заключила с ИП <.....> договор на демонтаж старых вывесок аптек, а также на изготовление и монтаж новых вывесок на сумму 350 000 руб. Однако ввиду отсутствия необходимой суммы денежных средств у ИП <.....> выполнение условий договора задерживается.

Согласно информации, полученной 31.05.2017 г. от ИП <.....> аптеки, принадлежащие ИП <.....>, которые осуществляли свою деятельность под наименованием «Аптека - склад» расположены по следующим адресам: Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Октябрьская, д. 458; Ставропольский край, г. Минеральные Воды, ул. Ленина, д. 33; Ставропольский край, г. Минеральные Воды, ул. 50 лет Октября, д. 51.

Проанализировав материалы дела, Комиссией установлено следующее.

ИП <.....> осуществляет деятельность по розничной торговле лекарственными препаратами для медицинского применения, отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения, хранение лекарственных препаратов для медицинского применения на основании лицензии от 06.12.2016 г. №ЛО-26-02-002586.

ИП <.....> на территории Ставропольского края имеет 3 аптечных пункта, которые осуществляли свою деятельность под наименованием «Аптека - склад». Данные аптеки расположены по следующим адресам:

- Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Октябрьская, д. 458;
- Ставропольский край, г. Минеральные Воды, ул. Ленина, д. 33;
- Ставропольский край, г. Минеральные Воды, ул. 50 лет Октября, д. 51.

Данные места осуществления деятельности ИП <.....> обозначены как аптеки готовых лекарственных форм.

Использование ИП <.....> на аптеках наименования «Аптека - склад» способно ввести в заблуждение относительно продавца товара, в данном случае лекарственных препаратов.

Аптека. Учреждение, в котором продаются (или изготавливаются 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).

Использование наименования «Аптека - склад» не является общепринятым правилом 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 <.....> наименования «Аптека - склад» создает у третьих лиц ложное представление о своей 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 <.....> 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 <.....> 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 <.....> 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 <.....> имеет место нарушение статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».