

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми**

Решение

16 февраля 2010 года
(дата оглашения резолютивной части)

№ 02-01/566

19 февраля 2010 года
(дата изготовления решения в полном объеме)

Сыктывкар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <...> рассмотрела дело № А 68-12/09, возбужденное 11.12.2009 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Фатум», адрес места нахождения: 169900, Республика Коми, г. Воркута, ул. Ленина, д. 76, зарегистрировано Инспекцией МНС РФ по г. Воркуте 27.12.1999 № 0416, ОГРН 1021100807672, ИНН 1103019213 (далее – ООО «Фатум»), п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (в редакции от 18.07.2009), далее – Федеральный закон «О защите конкуренции», при участии:
представителя ООО «Фатум» по доверенности от 01.01.2010,

УСТАНОВИЛА:

1. Согласно п. 5 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» ООО «Фатум» является хозяйствующим субъектом.
ООО «Фатум» осуществляет фармацевтическую деятельность в соответствии с лицензией, выданной Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития.
Приказом Коми УФАС России № 254 от 11.12.2009 возбуждено дело № А 68-12/09 по признакам нарушения ООО «Фатум» п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».
Основанием для возбуждения дела № А 68-12/09 послужили результаты контрольных мероприятий, проведенных Коми УФАС России во исполнение приказа ФАС России от 13.11.2009 № 762 «О мерах по выявлению и пресечению нарушений законодательства в сфере ценообразования на противогриппозные лекарственные средства и изделия медицинского назначения (лицевые маски)».
По результатам проведенных Коми УФАС России контрольных мероприятий установлено, что ООО «Фатум» 09.11.2009 завысило розничную цену на изделие медицинского назначения (лицевые маски) посредством завышения размера торговой надбавки, установленной Постановлением Правительства Республики

Коми от 27.08.2003 № 193.

2. ООО «Фатум» приказом Коми УФАС России от 10.04.2009 № 74 включено в Коми региональный раздел реестра хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара в размере более чем 35 процентов или занимающих доминирующее положение на рынке определенного товара, если в отношении такого рынка федеральными законами установлены случаи признания доминирующим положения хозяйствующих субъектов, по позиции: услуги розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в географических границах МО ГО «Воркута» Республики Коми, доля – более 50 %, код ОКВЭД 52.3.

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства» установление доминирующего положения хозяйствующего субъекта производится с учётом его доли на рынке определённого товара. При этом доля признаётся, если не доказано иное, равной указанной в реестре хозяйствующих субъектов. Если доля лица на рынке определенного товара превышает 50 процентов, то в силу пункта 1 части 1 статьи 5 Федерального закона «О защите конкуренции» положение такого лица признаётся доминирующим, если не доказано иное.

Доказательства того, что положение ООО «Фатум» на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами на территории МО ГО «Воркута» Республики Коми не может быть признано доминирующим, ООО «Фатум» в материалы дела № А 68-12/09 не представлены.

Таким образом, ООО «Фатум» занимает доминирующее положение на вышеуказанном товарном рынке.

3. Из материалов дела № А 68-12/09 Комиссией установлено следующее.

Согласно п. 5 ч. 1 ст. 5 Федерального закона от 22.06.1998 № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» государственное регулирование отношений, возникающих в сфере обращения лекарственных средств, осуществляется путем государственного регулирования цен на лекарственные средства.

Постановлением Правительства РФ от 30.07.1994 № 890 «О государственной поддержке развития медицинской промышленности и улучшении обеспечения населения и учреждений здравоохранения лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения» органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации дано право:

устанавливать для организаций аптечной сети независимо от организационно - правовой формы размеры торговых надбавок на лекарственные средства и изделия медицинского назначения отечественного производства к ценам изготовителя при прямых поставках этой продукции в розничную аптечную сеть и к ценам оптового поставщика (посредника), закупившего эту продукцию непосредственно у отечественного изготовителя; на лекарственные средства и изделия медицинского назначения импортного производства - к ценам поставщика - импортера; на лекарственные средства и изделия медицинского назначения, закупаемые по государственному заказу на конкурсной основе в порядке, предусмотренном Положением об организации закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд.

Постановлением Правительства Республики Коми от 27.08.2003 № 193 (в редакции от 25.06.2009) «О государственном регулировании цен на лекарственные средства

и изделия медицинского назначения в Республике Коми» для аптечных учреждений, осуществляющих в Республике Коми торговлю жизненно необходимыми и важнейшими лекарственными средствами (далее - ЖНВЛС), установлена предельная розничная надбавка в размере 25 % к фактической отпускной цене отечественного производителя или контрактной цене иностранного производителя лекарственных средств. На лекарственные средства и изделия медицинского назначения, не включенные в перечень ЖНВЛС, розничная надбавка установлена в размере (без НДС) – до 30 %.

Распоряжением Правительства РФ от 29.03.2007 № 376-р утверждён перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств. Изделие медицинского назначения - лицевые маски в указанный перечень не включено.

Согласно приходной накладной № 30701 от 09.11.2009 (поставщик – ООО «Медком-МП»), Протоколу согласования цен на лекарственные средства и изделия медицинского назначения от 09.11.2009, подписанному ООО «Фатум» и ООО «Медком-МП», ООО «Фатум» 09.11.2009 установило розничную цену на изделие медицинского назначения - лицевые маски (маски ProcedureBlue, производитель Kimberly-Clark (США), не включённое в перечень ЖНВЛС в размере 8,40 руб. за ед., исходя из торговой надбавки в размере 67,9 % (без НДС) к фактической контрактной цене иностранного производителя.

Из материалов дела № А 68-12/09 усматривается, что в результате завышения размера торговой надбавки, установленной Постановлением Правительства Республики Коми от 27.08.2003 № 193, сумма завышения ООО «Фатум» 09.11.2009 розничной цены на изделие медицинского назначения (лицевые маски), полученное по накладной № 30701 от 09.11.2009, составила 1900 рублей.

Согласно п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» запрещаются действия (бездействие) занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Коми УФАС России Определением от 11.12.2009 № 02-78/5912 о назначении дела № А 68-12/09 к рассмотрению запросило пояснения о причинах, по которым со стороны ООО «Фатум» произошло завышение 09.11.2009 размера розничной торговой надбавки на указанное изделие медицинского назначения.

ООО «Фатум» письмом от 21.01.2010 № 2 пояснило, что завышение размера розничной надбавки на лицевые маски, полученные ООО «Фатум» 09.11.2009 по приходной накладной № 30701 от 09.11.2009, произошло в виду ошибки оператора, который произвёл расчёт розничной цены на указанное изделие медицинского назначения по группе «Косметические товары», наценка по которой составляет более 30 %.

Указанная выше причина не свидетельствует о невозможности исполнения действующего законодательства, в том числе антимонопольного законодательства, а указывает на отсутствие должной организации работы, обеспечивающей соблюдение таких требований, и свидетельствует об отсутствии должного контроля со стороны руководства ООО «Фатум» в этой области.

В соответствии с Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением Арбитражными судами антимонопольного законодательства» исходя из системного толкования положений ст. 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, ст. ст. 3, 10 Федерального закона «О защите конкуренции» для квалификации действий (бездействия) как

злоупотребления доминирующим положением достаточно наличия (или угрозы наступления) любого из перечисленных последствий, в том числе ущемления интересов других лиц. В отношении действий (бездействия), прямо поименованных в ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции», наличие или угроза наступления соответствующих последствий предполагается и не требует доказывания антимонопольным органом.

ООО «Фатум», занимающее доминирующее положение на рынке розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами на территории МО ГО «Воркута» Республики Коми, завысило 09.11.2009 розничную цену на изделие медицинского назначения (лицевые маски) посредством применения розничной надбавки в размере, сверх допустимого Постановлением Правительства Республики Коми от 27.08.2003 № 193 (в ред. от 25.06.2009), что привело к нарушению порядка ценообразования, и может иметь своим результатом ущемление интересов неопределенного круга лиц, в том числе граждан, потребителей этого изделия медицинского назначения, тем самым нарушило п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Из материалов антимонопольного дела № А 68-12/09 не усматривается обстоятельств, как исключающих возможность соблюдения ООО «Фатум» требований антимонопольного законодательства, так и свидетельствующих о принятии ООО «Фатум» всех зависящих от него мер по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Рассматриваемое нарушение стало возможным по причине отсутствия должного контроля со стороны руководства ООО «Фатум» за соблюдением Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, вина ООО «Фатум» в нарушении требований ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» является установленной.

В ходе рассмотрения дела № А 68-12/09 представитель ООО «Фатум» признал факт нарушения антимонопольного законодательства в части нарушения 09.11.2009 порядка ценообразования на изделие медицинского назначения (лицевые маски).

Согласно приказу ООО «Фатум» № 96 от 01.12.2009 в связи с эпидемией гриппа лицевые маски (маски ProcedureBlue) списаны за счёт прибыли на нужды ООО «Фатум», что подтверждается актами на списание № Сп-1-01 от 02.12.2009, № Сп-2-05 от 02.12.2009, № Сп-5-11 от 02.12.2009, № 76 от 02.12.2009, № Сп-4-1 от 04.12.2009.

Таким образом, ООО «Фатум» до вынесения Комиссией решения по делу № А 68-12/09 добровольно устранило нарушение п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 23, ч. ч. 1 – 3 ст. 41, ч. 1 п. 1 ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Фатум», занимающее доминирующее положение на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами на территории МО ГО «Воркута» Республики Коми, нарушившим п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части завышения 09.11.2009 розничной цены на изделие медицинского назначения (лицевые маски) посредством применения розничной надбавки в размере, сверх допустимого Постановлением Правительства Республики Коми от 27.08.2003 № 193 (в ред. от 25.06.2009), что привело к нарушению порядка ценообразования и может иметь своим последствием ущемление

интересов неопределенного круга лиц, в том числе граждан, потребителей этого изделия медицинского назначения.

2. Прекратить рассмотрение дела № А 68-12/09, возбужденного в отношении ООО «Фатум» по признакам нарушения требований ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции», в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

3. Не выдавать ООО «Фатум» предписание в связи с добровольным устранением нарушения ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

4. Передать материалы дела № А 68-12/09 уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Фатум» дела об административном правонарушении, предусмотренном статьёй 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

В соответствии со ст. 52 Федерального закона «О защите конкуренции» решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.