

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № СЮ04-04/2012-14А, предусмотренном частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, возбужденного в отношении:

Общества с ограниченной ответственностью «Фармасервис» (зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 5 по Удмуртской Республике, ОГРН 1021800995810, ИНН 1827018503),
юридический адрес: 427974, Удмуртская Республика, г. Сарапул, ул. Гоголя, д.58,
место рассмотрения протокола: Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Ухтомского, д. 24, каб. 301,
в отсутствие законного представителя ООО «Фармасервис», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления протокола (почтовое уведомление о вручении № 42600950107987 от 05.05.2012г.),

УСТАНОВИЛ:

23.08.2011г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) поступило заявление Управления Росздравнадзора по Удмуртской Республике об осуществлении ЗАО «Прогресс-Фармаимпекс» недобросовестной конкуренции, выраженной в размещении рекламной вывески «Аптека оптовых цен О! Цены на товары, отмеченные значком «О!», соответствуют уровню оптовых цен по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» в УР». По мнению заявителя, количество лекарственных препаратов, отмеченных значком «О!», незначительно по сравнению с общим количеством лекарственных препаратов. Таким образом, осуществляя деятельность по розничной реализации лекарственных препаратов под вывеской «Аптека оптовых цен О!», ЗАО «Прогресс-Фармаимпекс» осуществляет действия, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, вводя потребителей в заблуждение, что, по мнению заявителя, является нарушением ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции». Кроме того, Управлением Росздравнадзора по Удмуртской Республике было указано, что также на территории Удмуртской Республики фармацевтическую деятельность, розничную торговлю под вывесками «Аптека оптовых цен» осуществляют ООО «Медус» и ООО «Фармасервис».

На основании заявления Управления Росздравнадзора по Удмуртской Республике Удмуртским УФАС России приказом № 630 от 23.11.2011г. было возбуждено дело № СЮ04-02/2011-21 в отношении ЗАО «Прогресс-Фармаимпекс», ООО «Медус» и ООО «Фармасервис» по признакам нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Рассмотрение указанного дела было назначено на 19 января 2012 года, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и информация.

В связи с тем, что на момент рассмотрения дела в Удмуртском УФАС России отсутствовали доказательства надлежащего уведомления ООО «Медус» и ООО «Фармасервис» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, с целью защиты прав и законных интересов лиц, участвующих в деле, определением от 19.01.2012г. рассмотрение дела № СЮ04-02/2011-21 было отложено на 19 марта 2012 года.

Срок рассмотрения дела был продлен на шесть месяцев – до 23 августа 2012 года.

19.03.2012г. на заседание Комиссии Удмуртского УФАС России лица, участвующие в деле, надлежащим образом уведомленные о дате, времени и месте рассмотрения дела, не явились. Ходатайств об отложении рассмотрения дела в Удмуртское УФАС России не поступало. С учетом имеющихся материалов дела, Комиссия Удмуртского УФАС России сочла возможным рассмотреть дело в отсутствие представителей заявителя и ответчиков.

Рассмотрев представленные документы и информацию, Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 7) статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается 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.

В соответствии с пунктом 9) статьи 4 Федерального закона «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.

Частью 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Согласно сведений из Единого государственного реестра юридических лиц, основной вид деятельности ЗАО «Прогресс-Фармаимпекс» - розничная торговля фармацевтическими товарами, основной вид деятельности ООО «Фармасервис» - розничная торговля фармацевтическими товарами и дополнительный вид деятельности - розничная торговля медицинскими товарами и ортопедическими изделиями; дополнительные виды деятельности ООО «Медус» - розничная торговля фармацевтическими товарами, розничная торговля медицинскими товарами и ортопедическими изделиями; оптовая торговля фармацевтическими и медицинскими товарами, оптовая торговля изделиями медицинской техники и ортопедическими изделиями.

ЗАО «Прогресс-Фармаимпекс», ООО «Фармасервис» и ООО «Медус» имеют лицензии на осуществление фармацевтической деятельности.

При этом ЗАО «Прогресс-Фармаимпекс», ООО «Фармасервис» и ООО «Медус» входят в одну группу лиц, поскольку в указанных Обществах функции управления возложены на одно и то же юридическое лицо (ООО «Фармаимпекс-Управляющая компания» (ИНН 18320604510, ОГРН 1071832005640, юридический адрес: 426028, г. Ижевск, ул. Гагарина, д. 15), что подтверждается решениями учредителя (единственного акционера), протоколом внеочередного общего собрания участников и договорами передачи полномочий исполнительного органа управляющему (управляющей организации).

Исходя из представленной Обществами информации, им принадлежат аптечные организации по следующим адресам:

1) ЗАО «Прогресс-Фармаимпекс»:

- в г. Ижевске: ул. Пушкинская, 219, ул. Областная, 20, ул. Труда, 6, ул. Сабурова, 43,

проезд Квартальный, 86, ул. Орджоникидзе, 42, Воткинское шоссе, 58, ул. Воровского, 125, ул. Тимирязева, 3, ул. Молодежная, 74, ул. К.Маркса, 14, ул. Пушкинская, 128, ул. Репина, 4, заречное шоссе, 45, ул. Горького, 78, ул. Автозаводская, 50а, ул. К.Маркса, 393, ул. Красноармейская, 140

- в г. Воткинске: ул. Робеспьера, 18, ул. Ленинградская, 18;
- в г. Глазове: ул. Ленина 8/33; ул. Кирова, 10, ул. Короленко, 12, ул. Кирова, 27, ул. Кирова, 114;
- в г. Сарапуле: ул. Жуковского, 12, ул. Гагарина, 31, ул. Путейская, 2, ул. Ленина, 1, ул. Советская, 2;
- в п. Кизнер: ул. К.Маркса, 10а, ул. Санаторная, 1;
- в п. Кез: ул. Калинина, 23
- в п. Ува: ул. Энгельса, 15, ул. Энгельса, 10
- в с. Завьялово: ул. Калинина, 55;
- в п. Вавож: пер. Зеленый, 7, ул. Советская, 26а
- в с. Шаркан: ул. Советская, 41,
- в г.р.п. Камбарка: ул. Суворова, 5, ул. Советская, 25а,
- в с. Як-Бодье: ул. Пушиной, 71
- в с. Каракулино: ул. Каманина, 16
- в с. Малая Пкрга: ул. Совестькая, 56а
- в с. Дебесы: ул. Андропова, 18а

2) ООО «Фармасервис»: г. Сарапул, ул. Гончарова, 59 и ул. Гоголя, 58; г. Ижевск, ул. 50 лет Октября, 6;

3) ООО «Медус»: г. Ижевск, ул. 30 лет Победы, 19а, ул. Клубная, 48, ул. Петрова, 1, ул. Орджоникидзе, 21, ул. Холмогорова, 19.

При осуществлении деятельности Обществами над входами в аптеки либо рядом с аптеками распространяется информация: «Аптека оптовых цен О! Цены на товары, отмеченные значком «О!», соответствуют уровню оптовых цен по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» в УР». Согласно объяснений Обществ, данную информацию ЗАО «Прогресс-Фармаимпекс» стало использовать ориентировочно с августа 2009 года, ООО «Фармасервис» - с октября 2009 года, а ООО «Медус» - с января 2011 года.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона от 12.04.2010г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» аптечная организация – организация, структурное подразделение медицинской организации, осуществляющие розничную торговлю лекарственными препаратами, хранение, изготовление и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона.

Оптовая цена – цена товара, продаваемого крупными партиями (оптом), которая ниже розничной в связи с экономией на торговых издержках.

Согласно статье 54 Федерального 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.

Формирование розничной цены осуществляется Обществами путем начисления торговой надбавки (наценки) к закупочной цене для реализации в ходе розничной продажи непосредственному потребителю, что подтверждается представленными в Удмуртское УФАС России накладными-реестрами розничных цен, товарными накладными, а также протоколами согласования цен поставки жизненно

необходимых и важнейших лекарственных препаратов.

Кроме того, согласно представленной информации о среднем процентном соотношении наименований товаров, выделенных значком «О!», от общего количества наименований товаров в аптеках Обществ в 2011 году, а также информации о количестве реализованного товара, выделенного значком «О!», и соотношении с общим количеством реализованного товара в указанных аптеках в 2011 года, количество товаров со значком «О!» к общему количеству товаров в указанных аптеках находится в пределах от 15,5% до 28,9%, а реализация товаров со значком «О!» составляет от 30,4% до 38,7%.

Таким образом, осуществляя деятельность по розничной реализации лекарственных препаратов под наименованием «Аптека оптовых цен О! Цены на товары, отмеченные значком «О!», соответствуют уровню оптовых цен по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» в УР» ЗАО «Прогресс-Фармаимпекс», ООО «Фармасервис» и ООО «Медус» осуществляют действия, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, вводя потребителей в заблуждение относительно стоимости лекарственных средств. У потребителей формируется ошибочное представление о том, что ЗАО «Прогресс-Фармаимпекс», ООО «Фармасервис» и ООО «Медус» осуществляют реализацию лекарственных средств по оптовым ценам, не применяя розничную торговую надбавку, которое влияет на выбор продавца, предлагающего более низкую (оптовую) цену, поскольку потребитель воспринимает оптовые цены как более низкие по сравнению с розничными.

Действия Обществ в части осуществления розничной продажи лекарственных препаратов с использованием информации «Аптека оптовых цен О! Цены на товары, отмеченные значком «О!», соответствуют уровню оптовых цен по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» в УР» приводят к привлечению потребительского спроса. У потребителей к аптечному учреждению с данной информацией возникает отношение как к более доступному, дешевому аптечному учреждению. Таким образом, вышеуказанные действия ЗАО «Прогресс-Фармаимпекс», ООО «Фармасервис» и ООО «Медус» направлены на получение преимуществ, занятию ЗАО «Прогресс-Фармаимпекс», ООО «Фармасервис» и ООО «Медус» более выгодного положения на соответствующем товарном рынке по отношению к иным аптечным организациям.

Вышеуказанное противопоставление одного товара другому по ценовому критерию противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. Использование Обществами вышеуказанной информации может способствовать оттоку клиентов у конкурентов - иных аптечных организаций, осуществляющих деятельность на данном товарном рынке (в том числе потенциальных конкурентов). При этом отвлечение потребителей от конкурентов, ведущих добросовестную конкуренцию, приводит к тому, что у таких конкурентов создается потеря или уменьшение прибыли.

Таким образом, деятельность ЗАО «Прогресс-Фармаимпекс», ООО «Фармасервис» и ООО «Медус» по розничной реализации лекарственных препаратов в аптеках под наименованием «Аптека оптовых цен О! Цены на товары, отмеченные значком «О!», соответствуют уровню оптовых цен по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» в УР» является недобросовестной конкуренцией, нарушающей часть 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

02.04.2012г. Комиссией Удмуртского УФАС России было вынесено решение по делу № СЮ04-02/2011-21 (резольютивная часть оглашена 19.03.2012г.), согласно которому действия ООО «Фармасервис» по розничной реализации лекарственных препаратов в аптеках под наименованием «Аптека оптовых цен О! Цены на товары, отмеченные значком «О!», соответствуют уровню оптовых цен по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» в УР» были признаны недобросовестной конкуренцией, нарушающими часть 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции». ООО «Фармасервис» было признано нарушившим часть 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Также, было принято решение о передаче материалов дела № СЮ04-02/2011-21 уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении ООО «Фармасервис» и виновного должностного лица Общества производств по делам об административных правонарушениях, предусмотренных частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Административная ответственность за недобросовестную конкуренцию предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в виде наложения административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

По факту допущенного административного правонарушения уполномоченным должностным лицом Удмуртского УФАС России – ведущим специалистом-экспертом отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Поздеевой А.Г. 26 апреля 2012 года в отношении ООО «Фармасервис» был составлен протокол об административном правонарушении № СЮ04-04/2012-14А. На составление протокола об административном правонарушении законный представитель ООО «Фармасервис», уведомленный надлежащим образом о времени и месте составления протокола (почтовое уведомление о вручении № 42600949152004 от 12.04.2012г.), не явился. Ходатайства о невозможности явки законного представителя Общества на составление протокола либо о необходимости переноса даты и времени составления протокола в Удмуртское УФАС России не поступали.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № СЮ04-04/2012-14А от 28.04.2012г. рассмотрение дела было назначено на 21.05.2012г. в 11 часов 45 минут. Копия протокола об административном правонарушении № СЮ04-04/2012-14А от 26.04.2012г., определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № СЮ04-04/2012-14А от 28.04.2012г., определение о продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении от 28.04.2012г. были направлены по юридическому адресу ООО «Фармасервис» письмом исх. № СЮ01-17-04/3081 от 02.05.2012г.

21.05.2012г. на рассмотрение протокола об административном правонарушении № СЮ04-04/2012-14А законный представитель ООО «Фармасервис», уведомленный надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление № 42600950107987 от 05.05.2012г.), не явился.

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершённого ООО «Фармасервис» нарушения антимонопольного законодательства Российской

Федерации. Факты, изложенные в протоколе об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № СЮ04-02/2011-21.

Событие административного правонарушения - осуществление в нарушение части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренции посредством розничной реализации лекарственных препаратов в аптеках под наименованием «Аптека оптовых цен О! Цены на товары, отмеченные значком «О!», соответствуют уровню оптовых цен по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» в УР», что направлено на получение преимуществ, противоречит действующему законодательству, обычаям делового оборота, принципам разумности и справедливости и могло причинить убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам.

Состав административного правонарушения, совершенного ООО «Фармасервис» и предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, образуют:

- объект административного правонарушения - общественные отношения, охраняющие добросовестность конкуренции на товарных рынках, как соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия предоставления услуг по перевозке пассажиров;
- объективная сторона административного правонарушения – действия ООО «Фармасервис» по осуществлению розничной реализации лекарственных препаратов в аптеках под наименованием «Аптека оптовых цен О! Цены на товары, отмеченные значком «О!», соответствуют уровню оптовых цен по результатам маркетингового исследования ООО «Фармаимпекс» в УР», направленные на получение преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащие действующему законодательству, обычаям делового оборота, принципам разумности и справедливости и способные причинить убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам, что нарушает требования ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
- место совершения административного правонарушения: Удмуртская Республика.
- время совершения административного правонарушения: август 2009 года – апрель 2012 года.

Факт нарушения установлен решением Комиссии Удмуртского УФАС России от 02.04.2012г. по делу № СЮ04-02/2011-21.

- способ совершения: осуществление недобросовестной конкуренции посредством розничной реализации лекарственных препаратов в аптеках под наименованием «Аптека оптовых цен О! Цены на товары, отмеченные значком «О!»;
- субъект административного правонарушения - ООО «Фармасервис»;
- субъективная сторона административного правонарушения - вина, поскольку ООО «Фармасервис», имея возможность соблюдения антимонопольного законодательства, не предприняло достаточных мер для недопущения совершения правонарушения, что свидетельствует о небрежном отношении Общества к своей публично-правовой обязанности по соблюдению требований к запрету осуществления недобросовестной конкуренции. Доказательств осуществления таких мер Обществом не представлено.

Правонарушение, совершенное ООО «Фармасервис», не является

малозначительным исходя из следующего.

Общественные отношения в сфере защиты конкуренции особо регламентируются законодательством Российской Федерации путем установления в статье 14 Федерального закона «О защите конкуренции» запрета недобросовестной конкуренции, в связи с важностью для общественных отношений, охраняющих конкуренцию, правил, позволяющих не допустить направленные на получение преимуществ и противоречащие закону действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам.

ООО «Фармасервис» нарушило запрет на осуществление недобросовестной конкуренции и, тем самым, создало существенную угрозу общественным отношениям, обеспечивающим защиту конкуренции.

Исходя из этого, оснований для признания допущенного административного правонарушения малозначительным и освобождения ООО «Фармасервис» от административной ответственности не имеется.

Обстоятельство, смягчающее административную ответственность: совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, впервые.

Отягчающих ответственность обстоятельств не установлено.

Следовательно, наложение административного штрафа на ООО «Фармасервис» осуществляется с учетом смягчающих обстоятельств в минимальном размере санкции, установленной частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Руководствуясь статьями 4.1, 4.2, частью 1 статьи 14.33, статьями 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ),

ПОСТАНОВИЛ:

1. Наложить на Общество с ограниченной ответственностью «Фармасервис» (зарегистрировано Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 5 по Удмуртской Республике, ОГРН 1021800995810, ИНН 1827018503; юридический адрес: 427974, Удмуртская Республика, г. Сарапул, ул. Гоголя, д.58), за совершение правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административный штраф в размере 100 000 (Сто тысяч) рублей.