Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми

Решение

26 января 2010 года
(дата оглашения резолютивной части)

№ 02-01/344

04 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 67-12/09, возбужденное 09.12.2009 по признакам нарушения Муниципальным унитарным предприятием Интинским городским производственным предприятием «Фармация» (юридический адрес: 169849, Республика Коми, г. Инта, ул. Социалистическая, д. 3), зарегистрировано Постановлением руководителя администрации г. Инты от 26.03.1992 № 3/45, рег. № 166, ОГРН1021100857843, ИНН 1104000409 (далее – МУП ИГПП «Фармация»),
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:
законного представителя МУП ИГПП «Фармация» – директора МУП ИГПП «Фармация»,

УСТАНОВИЛА:

1. Согласно п. 5 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» МУП ИГПП «Фармация» является хозяйствующим субъектом.
МУП ИГПП «Фармация» осуществляет фармацевтическую деятельность в соответствии с лицензией, выданной Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения и социального развития.
Приказом Коми УФАС России № 251 от 09.12.2009 возбуждено дело № А 67-12/09 по признакам нарушения МУП ИГПП «Фармация» п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».
Основанием для возбуждения дела послужили материалы проверки Прокуратурой города Инты, представленные в Коми УФАС России, о фактах несоблюдения МУП ИГПП «Фармация» законодательства в сфере ценообразования на лекарственные средства в июле 2009 года.
2. В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 5 Федерального закона «О защите конкуренции» доминирующим положением признаётся положение хозяйствующего субъекта на рынке определенного товара, дающее такому хозяйствующему субъекту

возможность оказывать решающее влияние на общие условия обращения товара на соответствующем товарном рынке, и (или) устранять с этого товарного рынка других хозяйствующих субъектов, и (или) затруднять доступ на этот товарный рынок другим хозяйствующим субъектам. Доминирующим признаётся положение хозяйствующего субъекта (за исключением финансовой организации) доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что, несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

Коми УФАС России в соответствии с планом работы ФАС России по анализу состояния конкуренции на товарных рынках на 2008 год провело исследование рынка услуг розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами (далее – товарный рынок) в Республике Коми.

По результатам исследования товарного рынка (аналитический отчет от 09.04.2009) установлено, что доля МУП ИГПП «Фармация» на указанном товарном рынке составляет 68,2 % в географических границах МО ГО «Инта» Республики Коми.

Приказом Коми УФАС России от 10.04.2009 № 74 МУП ИГПП «Фармация» 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 (далее – Реестр), по позиции: услуги розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в географических границах МО ГО «Инта» 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 учетом его доли на рынке определенного товара. При этом доля признается, 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 признается доминирующим, если не доказано иное.

Доказательства того, что положение МУП ИГПП «Фармация» на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами на территории МО ГО «Инта» Республики Коми не может быть признано доминирующим МУП ИГПП «Фармация» в материалы дела № А 67-12/09 не представлены.

Таким образом, МУП ИГПП «Фармация» занимает доминирующее положение на вышеуказанном товарном рынке.

3. Из материалов дела № А 67-12/09 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, вступившей в силу 30.06.2009) «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 утвержден перечень жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств.
Согласно накладной № 4352 от 26.06.2009 (поставщик – ООО «БСС-Коми), Протоколу согласования цен на лекарственные средства и изделия медицинского назначения от 26.06.2009 МУП ИГПП «Фармация» 01.07.2009 установлены розничные цены:
а) на лекарственное средство, включенное в перечень ЖНВЛС: диклофенак (амп. 75 мг/3 мл. № 5) в размере 22,30 руб. за ед., исходя из торговой надбавки в размере 29 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
б) на лекарственные средства, изделия медицинского назначения, не включенные в перечень ЖНВЛС:
- анти-ангин (таблетки № 20) в размере 85 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 57 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- беллалгин (таблетки № 10) в размере 11,20 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 69 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- бромгексин (др. 8 мг № 20) в размере 35 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 37 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- вода для инъекций (ампула 5 мл № 10) в размере 35 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 65 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- димедрол (ампула 1 % № 10) в размере 19 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 67 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- ингалипт (аэрозоль 30 мл) в размере 59 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 67 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- корвалол (25 мл) в размере 14 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 130 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;

- марля отбеленная (10 м) в размере 90 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 39 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- моноприл (таблетки 0,02 № 28) в размере 280 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 49 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- називин (капли 0,01 % 5 мл) в размере 85 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 33 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- називин (капли 0,025 5 мл) в размере 85 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 38 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- никотиновая кислота (ампулы 1 % № 10) в размере 25 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 69 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- новокаин (ампулы 0,5 % 5 мл № 10) в размере 23,10 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 29 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- парацетамол (таблетки 0,2 № 10) в размере 3 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 106 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- парацетамол (таблетки 0,5 № 10) в размере 5 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 42 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя.
Согласно накладной № 4765 от 21.07.2009 (поставщик – ООО «БСС-Коми»), Протоколу согласования цен на лекарственные средства и изделия медицинского назначения от 21.07.2009 МУП ИГПП «Фармация» 27.07.2009 установлены розничные цены:
а) на лекарственное средство, включенное в перечень ЖНВЛС: гепарин (флакон 5 мл № 5) в размере 450 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 30 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
б) на лекарственные средства, изделия медицинского назначения, не включенные в перечень ЖНВЛС:
- амброксол (таблетки 0,03 № 20) в размере 25 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 75 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- бензил-бензонат (мазь 20 % 25 г) в размере 15 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 74 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- вазелиновое масло (25 мл) в размере 15 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 112 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- викасол (ампула 1 % 1 мл № 10) в размере 40 руб. за упаковку, исходя из торговой надбавки в размере 44 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- глюкоза (5 % 200 мл) в размере 30 руб. за ед., исходя из торговой надбавки в размере 65 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- глюкоза (5 % 250 мл) в размере 30 руб. за ед., исходя из торговой надбавки в размере 43 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- глюкоза (10 % 200 мл) в размере 30 руб. за ед., исходя из торговой надбавки в размере 39 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- глюкоза (5 % 200 мл) в размере 30 руб. за ед., исходя из торговой надбавки в размере 65 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя;
- новокаин (раствор 0,5 % 200 мл) в размере 30 руб. за ед., исходя из торговой надбавки в размере 89 % (без НДС) к фактической отпускной цене производителя.
МУП ИГПП «Фармация» письмом от 03.01.2010 № 2 представило в материалы дела № А 67-12/09 информацию, из которой следует, что в результате завышения размера торговых надбавок, установленных Постановлением Правительства Республики Коми от 27.08.2003 № 193, сумма завышения МУП ИГПП «Фармация» 01.07.2009, 27.07.2009 розничных цен на лекарственные средства и изделия медицинского

назначения, полученным по накладным № 4352 от 26.06.2009, № 4765 от 21.07.2009 составила 8 524,7 руб.
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 09.12.2009 № 02-78/5883 о назначении дела № А 67-12/09 к рассмотрению запросило пояснения о причинах, по которым со стороны МУП ИГПП «Фармация» произошло завышение 01.07.2009, 27.07.2009 размера розничной торговой надбавки на указанные лекарственные средства, изделия медицинского назначения.
МУП ИГПП «Фармация» письмом от 03.01.2010 № 2 пояснило, что завышение размера розничной надбавки на лекарственные средства, изделия медицинского назначения, полученные МУП ИГПП «Фармация» 01.07.2009 по накладной № 4352 от 26.06.2009, 27.07.2009 по накладной № 4765 от 21.07.2009 произошло в связи с:
- применением торговых надбавок, установленных Постановлением Правительства Республики Коми от 27.08.2003 № 193 (в ред. от 06.10.2008), действовавших по 29.06.2009 включительно;
- отсутствием информации об изменении с 30.06.2009 размера торговых надбавок на лекарственные средства, в виду того, что Постановление Правительства РК от 25.06.2009 № 174 «О внесении изменений в Постановление Правительства Республики Коми от 27 августа 2003 г. № 193 было опубликовано в «Ведомостях нормативных актов органов государственной власти Республики Коми», а не в газете «Республика»;
- сбоем компьютерной программы.
Указанные выше причины не свидетельствуют о не возможности исполнения действующего законодательства, в том числе антимонопольного законодательства, а указывают на отсутствие должной организации работы, обеспечивающей соблюдение таких требований, и свидетельствуют об отсутствии должного контроля со стороны руководства МУП ИГПП «Фармация» в этой области.
Комиссией установлено, что согласно Закону Республики Коми от 04.11.2002 № 101-РЗ «О порядке опубликования и вступления в силу законов Республики Коми и иных правовых актов, принимаемых в Республике Коми» нормативные правовые акты Правительства Республики Коми официально опубликовываются в газетах «Республика», «Коми му» либо в журнале «Ведомости нормативных актов органов государственной власти Республики Коми».
Постановление Правительства Республики Коми от 25.06.2009 № 174 опубликовано в журнале «Ведомости нормативных актов органов государственной власти Республики Коми» № 20 от 30.06.2009, в соответствии с п. 2 настоящего Постановления вступило в силу со дня его официального опубликования, то есть с 30.06.2009.
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.

МУП ИГПП «Фармация», занимающее доминирующее положение на рынке розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами на территории МО ГО «Инта» Республики Коми, завысило 01.07.2009, 27.07.2009 розничные цены на лекарственные средства и изделия медицинского назначения 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 этих лекарственных средств и изделий медицинского назначения, тем самым нарушило п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции».

Из материалов антимонопольного дела № А 67-12/09 не усматривается обстоятельств, как исключающих возможность соблюдения МУП ИГПП «Фармация» требований антимонопольного законодательства, так и свидетельствующих о принятии МУП ИГПП «Фармация» всех зависящих от него мер по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

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

Таким образом, вина МУП ИГПП «Фармация» в нарушении требований ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» является установленной.

Законный представитель МУП ИГПП «Фармация» - директор МУП ИГППП «Фармация» признала факт нарушения антимонопольного законодательства в части нарушения 01.07.2009, 27.07.2009 порядка ценообразования на лекарственные средства и изделия медицинского назначения, что подтверждается представленной в материалы дела № А 67-12/09 объяснительной от 03.01.2010.

В соответствии с актом от 06.08.2009 МУП ИГПП «Фармация» произведена переоценка (в сторону уменьшения) розничных цен на лекарственные средства и изделия медицинского назначения, полученные МУП ИГПП «Фармация» по накладным № 4352 от 26.06.2009, № 4765 от 21.07.2009. Общая сумма уценки розничных цен на лекарственные средства и изделия медицинского назначения составила 8 388,02 руб.

МУП ИГПП «Фармация» до вынесения Комиссией решения по делу № А 67-12/09 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 МУП ИГПП «Фармация», занимающее доминирующее положение на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами на территории МО ГО «Инта» Республики Коми, нарушившим п. 10 ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции» в части завышения 01.07.2009, 27.07.2009 розничных цен на

лекарственные средства и изделия медицинского назначения 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 этих лекарственных средств и изделий медицинского назначения.

2. Прекратить рассмотрение дела № А 67-12/09, возбужденного в отношении МУП ИГПП «Фармация» по признакам нарушения требований ч. 1 ст. 10 Федерального закона «О защите конкуренции», в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

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

4. Передать материалы дела № А 67-12/09 уполномоченному должностному лицу Коми УФАС России для возбуждения в отношении МУП ИГПП «Фармация» 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.