

"ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 2-18/03-2018"

**"О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ
АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА"**

"12 марта 2018 года"

"г. Пенза"

"В Пензенское УФАС России поступило обращение Ассоциации аптек учреждений «СоюзФарма» (далее-также Ассоциация) на действия ООО «Аптечный склад «Пенза» по вопросу недобросовестной конкуренции при реализации аптечной продукции под вывеской «Аптечный склад»."

"В обращении указано, что ООО «Аптечный склад «Пенза» имеет лицензию на право розничной реализации аптечной продукции, но работает под вывеской «Аптечный склад». По мнению Ассоциации, потребитель, видя данное обозначение, делает вывод о том, что он может прийти на склад и приобрести продукцию по оптовым ценам, не применяя розничную надбавку. Данные действия ООО «Аптечный склад «Пенза» вводят потребителей товара в заблуждение, являются актом недобросовестной конкуренции и нарушают ст. 14.2 Федерального закон от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции"."

"В ходе рассмотрения обращения установлено следующее."

"Согласно пункту 49 статьи 12 Федерального закона от 04.05.2011 N 99-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности", фармацевтическая деятельность подлежит лицензированию."

"В соответствии с лицензией №ЛО-58-02-001300 от 07.11.2017г. ООО «Аптечный склад «Пенза» имеет право осуществлять следующие виды деятельности: розничную торговлю лекарственными препаратами для медицинского применения, отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения, хранение лекарственных препаратов для медицинского применения. Согласно указанной лицензии ООО «Аптечный склад «Пенза» имеет право осуществлять данную деятельность по следующим адресам: г. Пенза, ул. Суворова, д. 129; г. Пенза, ул. Лядова, д. 64; г. Пенза, пр-т Строителей, д. 83."

"ООО «Аптечный склад «Пенза» осуществляет свою деятельность по вышеуказанным адресам под вывеской «Аптечный склад»."

"В соответствии с пунктом 35 статьи 4 Федерального закона от 12.04.2010 N 61-ФЗ "Об обращении лекарственных средств" аптечная организация - организация, структурное подразделение медицинской организации, осуществляющие розничную торговлю лекарственными препаратами, хранение, перевозку, изготовление и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона."

"Согласно пункту 1 статьи 55 Розничная торговля лекарственными препаратами в количествах, необходимых для выполнения врачебных (фельдшерских) назначений или назначений специалистов в области ветеринарии, осуществляется аптечными организациями, ветеринарными аптечными организациями, индивидуальными предпринимателями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, медицинскими организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность, и их обособленными подразделениями (амбулаториями, фельдшерскими и фельдшерско-акушерскими пунктами, центрами (отделениями) общей врачебной (семейной) практики), расположенными в сельских населенных пунктах, в которых отсутствуют аптечные организации, и ветеринарными организациями, имеющими лицензию на фармацевтическую деятельность."

"Приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27.07.2010 №553н утверждены следующие виды аптечных организаций:"

"1. Аптека:"

"готовых лекарственных форм;"

"производственная;"

"производственная с правом изготовления асептических лекарственных препаратов."

"2. Аптечный пункт."

"3. Аптечный киоск."

"Таким образом, действующим законодательством понятие «Аптечный склад» не предусмотрено."

"При этом согласно Словарю русского языка С. И. Ожегова, аптека - учреждение, в котором продаются (или изготавливаются и продаются) лекарства, лечебные средства, предметы санитарии и гигиены; согласно Толковому словарю русского языка Д.Н. Ушакова - заведение для изготовления лекарств по рецептам врачей и для продажи их. "

"Тогда как склад, согласно Словарю русского языка С. И. Ожегова, - специальное помещение для хранения чего-нибудь, запас товаров, материалов, сложенных в одном месте; согласно Толковому словарю русского языка Д.Н. Ушакова - запас чего-нибудь, большое количество каких-нибудь предметов, сосредоточенных, сложенных в одном месте; Специально приспособленное помещение, место, здание, куда складываются и где хранятся запасы товара, материалов."

"Пензенским УФАС России на сайте Управления был размещён опрос. Респондентам предлагалось ответить на вопрос: считаете ли Вы, что размещение на аптечном учреждении словосочетания «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» создает впечатление о более низких по сравнению с иными аптечными организациями ценах на лекарственные средства? По результатам данного опроса 70% респондентов ответили «Да», 30% респондентов ответили «Нет»."

"Согласно 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. "

"Таким образом, использование таких обозначений как «оптовый склад», «аптечный склад», «оптовая база» для индивидуализации предприятий, осуществляющих складское хранение и оптовую торговлю, является обычаем делового оборота. Обозначение «Аптечный склад» на предприятии розничной торговли создает ложное впечатление о своей квалификации как участника рынка."

"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."

"В пояснениях ООО «Аптечный склад «Пенза» указало, что данное обозначение используется обществом в качестве средства индивидуализации, а не указания на вид деятельности. Помимо этого, обозначение «Аптечный склад» является элементом зарегистрированного товарного знака. Сведения об этом товарном знаке внесены в Государственный реестр товарных знаков под №630354. Между обладателем исключительного права на указанный товарный знак, ИП Анисимовым В.Г. и ООО «Аптечный склад «Пенза» был заключен лицензионный договор от 15.09.2017г. в соответствии с которым общество получило право использования товарного знака любым не запрещенным способом, в т.ч. в рекламе, на вывесках, в объявлениях и т.д."

"Согласно сведениям государственного реестра товарных знаков, товарный знак с номером 630354 представляет собой изображение чемодана с надписью: «Аптечный склад», при этом слова «Аптечный склад» являются неохраняемыми элементами товарного знака."

Правообладателем данного товарного знака является Анисимов Вадим Георгиевич."

"В соответствии со статьей 1483 ГК РФ не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:"

"1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;"

"2) являющихся общепринятыми символами и терминами;"

"3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;"

"4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров."

"Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения."

"То обстоятельство, что товарный знак № 630354 содержит слова «аптечный склад» в качестве неохраняемого элемента подтверждает, что указанное словосочетание вошло во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида. Ввиду того, что аптечные пункты, принадлежащие обществу, являются пунктами розничной торговли лекарственными средствами, создается угроза введения в заблуждение относительно продавца указанных товаров."

"Согласно пункта 9 статьи 4 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."

"Согласно информации, представленной территориальным органом Росздравнадзора по Пензенской области, на территории г. Пензы деятельность по розничной реализации аптечной продукции осуществляют также иные хозяйствующие субъекты."

"Действия ООО «Аптечный склад «Пенза» могут отвлечь потребителя от добросовестных субъектов предпринимательской деятельности и создать у потребителя определенное впечатление о продавце фармацевтической продукции, которое не соответствует действительности. В данном случае преимущество Общества обеспечивается непосредственным информационным воздействием на потребителя, введение в заблуждение путем использования спорной вывески создает предпосылки к изменению спроса в пользу Общества, предоставляя указанному хозяйствующему субъекту необоснованное конкурентное преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности. В результате указанных действий ООО «Аптечный склад «Пенза» возникает возможность причинения убытков конкурентам в результате перераспределения спроса."

"Согласно статье 14.2 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в [заблуждение](#), в том числе в отношении условий, на которых товар предлагается к продаже."

"Таким образом, в действиях ООО «Аптечный склад «Пенза» усматриваются признаки недобросовестной конкуренции и нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, выразившиеся во введении в заблуждение в результате розничной реализации аптечной продукции под обозначением «Аптечный склад»."

"Согласно пункту 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается

хозяйствующему субъекту, в случае выявления признаков нарушения, в том числе, статьи 14.2 настоящего Федерального закона."

"Учитывая вышеизложенное, в связи с наличием в действиях ООО «Аптечный склад «Пенза», выразившиеся во введении в заблуждение в результате розничной реализации аптечной продукции под обозначением «Аптечный склад», признаков недобросовестной конкуренции и нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает ООО «Аптечный склад «Пенза» о необходимости прекращения указанных действий **в течение 15 дней со дня получения предупреждения**, путем:"

"- прекращения использования на территории Пензенской области в рамках осуществления деятельности по розничной реализации аптечной продукции (на вывесках аптечных пунктов, в рекламе и т.д.) наименования «Аптечный склад»."

"О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение **трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения."

В силу части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Руководитель управления