

РЕШЕНИЕ

по делу № 28 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации

18 сентября 2017 года (дата оглашения резолютивной части)

20 сентября 2017 года (дата изготовления решения в полном объеме)

г. Ставрополь

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Золина Г.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;

Силичев М.В. – член Комиссии, 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 №28 по признакам нарушения ООО «СГА 5» (ООО «Ставропольские городские аптеки 5») /юридический адрес: 355029, г. Ставрополь, ул. Ленина, 410, почтовый адрес: 355008, г. Ставрополь, ул. Вокзальная,24, зарегистрировано в качестве юридического лица 31.01.2013 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 11 по Ставропольскому краю/ статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

В присутствии представителя по доверенности ООО «СГА 5» <.....> (доверенность б/н от 11.09.2017 г.)

УСТАНОВИЛА:

В адрес Ставропольского УФАС России поступило обращение гражданина <.....> на действия ООО «СГА 5» (ООО «Ставропольская городская аптека 5») /юридический адрес: 355029, г. Ставрополь, ул. Ленина, 410, почтовый адрес: 355008, г. Ставрополь, ул. Вокзальная,24, зарегистрировано в качестве юридического лица 31.01.2013 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 11 по Ставропольскому краю/, выразившиеся в размещении на фасаде аптеки, расположенной по адресу: г. Ставрополь, ул. Маршала Жукова, 42/311, вывески «Аптека склад».

В соответствии с лицензией № ЛО-26-02-002729 от 12.07.2017 г. ООО «СГА 5» имеет право осуществлять фармацевтическую деятельность, в частности, услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами. В данной лицензии указаны места осуществления данной деятельности (всего 20 мест), а именно: г. Ставрополь, г. Ессентуки, г. Невинномысск, г. Новоалександровск, Апанасенковский район (с. Дивное), Предгорный район (ст. Суворовская), Кировский район (г. Новопавловск).

Все места осуществления деятельности ООО «СГА 5» обозначены как аптеки готовых лекарственных форм.

Использование ООО «СГА 5» на аптеке вывески «Аптека склад» способно ввести в заблуждение относительно продавца товара, в данном случае лекарственных препаратов.

Указанные обстоятельства послужили основанием для выдачи ООО «СГА 5» (ООО «Ставропольская городская аптека 5») /юридический адрес: 355029, г. Ставрополь, ул. Ленина, 410, почтовый адрес: 355008, г. Ставрополь, ул. Вокзальная,24, зарегистрировано в качестве юридического лица 31.01.2013 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 11 по Ставропольскому краю/ предупреждения по статье 14.2 Федерального закона от 26.07.2006г. №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 16.03.2017 г., получено обществом 23.03.2017 г. Срок исполнения предупреждения 15 дней со дня получения. Пятнадцатидневный срок исполнения предупреждения истек 07 апреля 2017 года. 04 апреля 2017 года в адрес Ставропольского УФАС поступило ходатайство ООО «СГА 5» о продлении срока исполнения предупреждения. Ставропольским УФАС был продлен срок исполнения предупреждения до 01 июня 2017 года. 01 июня 2017 года в адрес Ставропольского УФАС поступило ходатайство ООО «СГА 5» о продлении срока исполнения предупреждения. Ставропольским УФАС был продлен срок исполнения предупреждения до 13 июля 2017 года. Трехдневный срок на уведомление Ставропольского УФАС России об исполнении предупреждения истек 17.07.2017 года.

Информация об исполнении предупреждения ООО «СГА 5» в адрес Ставропольского УФАС России не была 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 ООО «СГА 5» (ООО «Ставропольская городская аптека 5») /юридический адрес: 355029, г. Ставрополь, ул. Ленина, 410, почтовый адрес: 355008, г. Ставрополь, ул. Вокзальная,24, зарегистрировано в качестве юридического лица 31.01.2013 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 11 по Ставропольскому краю/ 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;

заявителя.

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.

На территории Ставропольского края ООО «СГА 5» (Ставропольская городская аптека 5) /юридический адрес: 355029, г. Ставрополь, ул. Ленина, 410, почтовый адрес: 355008, г. Ставрополь, ул. Вокзальная, 24/ начало деятельности в 2013 году. В связи с вышеизложенным, временным интервалом исследования целесообразно рассматривать с января 2013 года (дата регистрации 31.01.2013 г.) по настоящее время.

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

ООО «СГА 5» оказывает услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами, согласно полученным лицензиям, на территории Ставропольского края, а именно: г. Ставрополь, г. Невинномысск, г. Ессентуки, г. Новопавловск Кировского района, г. Изобильный Изобильненского района, ст. Суворовская Предгорного района, с. Дивное Апанасенковского района, г. Новоалександровск Новоалександровского района.

Таким образом, географическими границами рынка будут являться административные границы вышеназванных муниципальных образований.

ООО «СГА 5» реализует лекарственные препараты, изделия медицинского назначения и сопутствующие товары через аптечную сеть, представленную на территории вышеперечисленных муниципальных образований Ставропольского края 20 аптеками.

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 настоящее время конкурентных отношений между всеми хозяйствующими субъектами, имеющими право на осуществление фармацевтической деятельности на основании полученных лицензий, на территориях г. Ставрополя, г. Невинномысска, г. Ессентуки, г. Новопавловска Кировского района, г. Изобильного Изобильненского района, ст. Суворовской Предгорного района, с. Дивного Апанасенковского района, г. Новоалександровска Новоалександровского района, осуществляющих услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами и ООО "СГА 5".

Согласно информации, полученной 22.08.2017 г. от ООО «СГА 5», следует, что под вывеской «АПТЕКА СКЛАД» Общество осуществляет по следующим адресам: г. Ставрополь - ул. Тухачевского, 26/3; ул. Маршала Жукова, 42/311; г. Ессентуки – ул. Титова, 14; ул. Озерная, 4а. Также Общество пояснило, что ООО «СГА 5» вынуждено использовать в своей деятельности наименование «АПТЕКА СКЛАД», чтобы иметь возможность конкурировать с аптеками, осуществляющими фармацевтическую деятельность на территории Ставропольского края под вывеской «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» и т.д.

15.09.2017 г. ООО «СГА 5» предоставило доказательства замены вывески «АПТЕКА СКЛАД» на вывеску «АПТЕКА ЭКОНОМ» на фасаде аптеки по адресу: г. Ставрополь, ул. Маршала Жукова, 42/311.

Проанализировав материалы дела, Комиссией установлено следующее.

ООО «СГА 5» (Ставропольская городская аптека 5) /юридический адрес: 355029, г. Ставрополь, ул. Ленина, 410, почтовый адрес: 355008, г. Ставрополь, ул. Вокзальная, 24/ осуществляет фармацевтическую деятельность на основании лицензии № ЛО-26-02-002729 от 12.07.2017 г.

Согласно данной лицензии ООО «СГА 5» на территории Ставропольского края имеет 20 аптечных пунктов. 4 аптечных пункта осуществляют свою деятельность под наименованием «АПТЕКА СКЛАД». Данные места осуществления деятельности ООО «СГА 5» обозначены как аптеки готовых лекарственных форм.

Использование ООО «СГА 5» 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).

Наименование «Аптечный склад» не является общеупотребимым и общепринятым 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 ООО «СГА 5» 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 ООО «СГА 5» 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 ООО «СГА 5» 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 ООО «СГА 5» 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 представленных в Ставропольское УФАС доказательств следует, что ООО «СГА 5» устранило нарушения законодательства по одному адресу: г. Ставрополь, ул. Маршала Жукова, 42/311 (вывеска «АПТЕКА СКЛАД» заменена на «АПТЕКА ЭКОНОМ»). Согласно имеющейся информации, следует, что по адресам: г. Ставрополь, ул. Тухачевского, 26/3; г. Ессентуки, ул. Титова, 14; г. Ессентуки, ул. Озерная, 4а; нарушения законодательства ООО «СГА 5» не устранены.

Таким образом, ООО «СГА 5» (ООО «Ставропольская городская аптека 5») /юридический адрес: 355029, г. Ставрополь, ул. Ленина, 410, почтовый адрес: 355008, г. Ставрополь, ул. Вокзальная, 24, зарегистрировано в качестве юридического лица 31.01.2013 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 11 по Ставропольскому краю/ допущено нарушение статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ООО «СГА 5» (ООО «Ставропольская городская аптека 5») /юридический адрес: 355029, г. Ставрополь, ул. Ленина, 410, почтовый адрес: 355008, г. Ставрополь, ул. Вокзальная, 24, зарегистрировано в качестве юридического лица 31.01.2013 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 11 по Ставропольскому краю/ нарушившим статью 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выдать ООО «СГА 5» (ООО «Ставропольская городская аптека 5») /юридический адрес: 355029, г. Ставрополь, ул. Ленина, 410, почтовый адрес: 355008, г. Ставрополь, ул. Вокзальная, 24, зарегистрировано в качестве юридического лица 31.01.2013 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 11 по Ставропольскому краю/ предписание о прекращении нарушения статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение изготовлено в полном объеме 20.09.2017 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Примечание.

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.