

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении №500

12 сентября 2017 г.

г. Ставрополь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Г.В.,

рассмотрев протокол от 29.08.2017 г. №279 и материалы административного дела №500, возбужденного 09.08.2017 года Ставропольским УФАС России в отношении ООО «Бережная аптека «Апрель» по части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»),

Дело рассматривается в присутствии представителя ООО «Бережная аптека «Апрель» <.....> (доверенность от 02.04.2017 г.). Общество уведомлено о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом.

УСТАНОВИЛ:

В результате государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства Ставропольским УФАС России был выявлен факт недобросовестной конкуренции, выразившийся в использовании ООО «Бережная аптека «Апрель» наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» на фасадах аптек города Ставрополя, а также Ставропольского края: в г. Ессентуки, в г. Кисловодске, в Благодарненском, Георгиевском, Предгорном, Шпаковском, Новоалександровском, Петровском районах.

В соответствии с лицензией ЛО-26-02-002656 от 04.04.2017 г. ООО «Бережная аптека «Апрель» имеет право осуществлять розничную торговлю лекарственными препаратами для медицинского применения, отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения, перевозку лекарственных препаратов для медицинского применения, хранение лекарственных препаратов для медицинского применения.

В соответствии с данной лицензией указаны места осуществления данной деятельности (всего 50 мест), а именно: г. Ессентуки, г. Пятигорск, г. Ставрополь, г. Невинномысск, г. Георгиевск, г. Кисловодск, г. Нефтекумск, г. Изобильный, г. Буденновск, Новоселицкий, Благодарненский, Новоалександровский, Шпаковский, Петровский районы. Все места осуществления деятельности ООО «Бережная аптека «Апрель» обозначены как аптечные пункты.

Использование ООО «Бережная аптека «Апрель» на аптеках наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» способно ввести в заблуждение относительно продавца товара, в данном случае лекарственных препаратов.

Указанные обстоятельства послужили основанием для выдачи ООО «Бережная аптека «Апрель» предупреждения по статье 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Предупреждение было направлено в адрес общества 30.03.2017 г., получено обществом 11 апреля 2017 г. Срок исполнения предупреждения 15 дней со дня получения. Пятнадцатидневный срок исполнения предупреждения (без учета выходных и праздничных дней) истек 26 апреля 2017 года. Трехдневный срок на уведомление Ставропольского УФАС России об исполнении предупреждения истек 29.04.2017 года.

Информация об исполнении предупреждения ООО «Бережная аптека «Апрель» в адрес Ставропольского УФАС России не представлена.

Таким образом, предупреждение №41 ООО «Бережная аптека «Апрель» не исполнено.

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 «Бережная аптека «Апрель» дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

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;

ООО УК «Апрель»;

заявителей.

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 «Бережная аптека «Апрель» /350007, г. Краснодар, ул. Захарова, 25, оф. 1; ИНН 2309136755, ОГРН 1132309004475, зарегистрировано в качестве юридического лица 20.06.2013 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №16 по Краснодарскому краю/ начало деятельность в 2013 году. По информации, полученной из Министерства здравоохранения Ставропольского края, в начале 2017 года ООО "Бережная аптека "Апрель" имело лицензию для осуществления лицензируемого вида деятельности по 43 адресам на территории Ставропольского края. В конце 2016 года в Ставропольское УФАС России поступили многочисленные жалобы от руководителей аптечных учреждений края на действия аптечной сети ООО "Бережная аптека "Апрель", выразившиеся в использовании наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД».

В связи с вышеизложенным, временным интервалом исследования целесообразно принять 2016 год и 1 квартал 2017 года.

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

Согласно информации, полученной от ООО "Бережная аптека "Апрель", в рассматриваемом временном интервале аптечные учреждения сети осуществляли деятельность в следующих муниципальных районах Ставропольского края: Георгиевский р-н, Шпаковский р-н, Новоалександровский р-н, Новоселицкий район, Буденновский район, Изобильненский район, Благодарненский район, Петровский район, а также в городах: Ставрополь, Пятигорск, Невинномысск, Кисловодск, Ессентуки (далее географические границы деятельности аптечных учреждений ООО "Бережная аптека "Апрель"). В данном случае рассматривается лицензируемый вид деятельности - услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в географических границах деятельности сети аптечных учреждений ООО "Бережная аптека "Апрель" на территории Ставропольского края.

Таким образом, географические границы рынка определены, как границы деятельности сети аптечных учреждений ООО "Бережная аптека "Апрель", осуществляющие услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами на территории Ставропольского края.

Согласно данным, полученным от территориального органа Росздравнадзора по Ставропольскому краю, в рассматриваемый временной период действовало более 2000 лицензий на осуществление фармацевтической деятельности, выданных хозяйствующим субъектам различных форм собственности.

Всего на территории края 39,5% аптек сети ООО "Бережная аптека "Апрель" осуществляли деятельность под наименованием «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД».

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 рассматриваемом временном интервале конкурентных отношений между всеми хозяйствующими субъектами, имеющими право на осуществление фармацевтической деятельности на основании полученных лицензий, осуществляющими услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в географических границах деятельности сети аптечных учреждений ООО "Бережная аптека "Апрель", и ООО "Бережная аптека "Апрель".

Согласно информации, полученной от ООО «Бережная аптека «Апрель» 31.05.2017 г., следует, что обозначение «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» является коммерческим обозначением, используемым ООО «Бережная аптека «Апрель» для идентификации своих аптек. Также ООО «Бережная аптека «Апрель» представило список и адреса аптек, принадлежащих обществу и осуществляющих деятельность с использованием коммерческого обозначения «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» на территории Ставропольского края (всего 35 мест).

08.06.2017 г. было изготовлено заключение об обстоятельствах дела №17. Указанное заключение ООО «Бережная аптека «Апрель» /г. Краснодар, ул. Захарова, 25, оф. 1/ получено 20.06.2017 г. Возражений в адрес Ставропольского УФАС России от ООО «Бережная аптека «Апрель» не представлено.

Комиссией по рассмотрению дела №17 о нарушении антимонопольного законодательства установлено следующее.

ООО «Бережная аптека «Апрель» /350007, г. Краснодар, ул. Захарова, 25, оф. 1; ИНН 2309136755, ОГРН 1132309004475, зарегистрировано в качестве юридического лица 20.06.2013 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №16 по Краснодарскому краю/ осуществляет деятельность по розничной торговле лекарственными препаратами для медицинского применения, отпуска лекарственных препаратов для медицинского применения, хранение лекарственных препаратов для медицинского применения, перевозку лекарственных препаратов для медицинского применения на основании лицензии от 04.04.2017 г. №ЛО-26-02-002656.

Согласно лицензии от 04.04.2017 г. №ЛО-26-02-002656 ООО «Бережная аптека «Апрель» на территории Ставропольского края имеет 50 аптечных пунктов. 35 аптечных пунктов осуществляли свою деятельность под наименованием «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД». Данные места осуществления деятельности ООО «Бережная аптека «Апрель» обозначены как аптечные пункты и аптеки готовых лекарственных форм.

Использование ООО «Бережная аптека «Апрель» на аптеках наименования «АПТЕЧНЫЙ 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 «Аптечный 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 добросовестности, 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 «Бережная аптека «Апрель» наименования «АПТЕЧНЫЙ 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 «Бережная аптека «Апрель» обеспечивается в этом случае, непосредственным информационным воздействием на потребителя. В данном случае, введение в заблуждение путем использования вывески «Аптечный склад», создает предпосылки к изменению спроса в пользу ООО «Бережная аптека «Апрель» 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 «Бережная аптека «Апрель» 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 «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД».

По результатам рассмотрения дела №17, 05.07.2017 г. Комиссией Ставропольского УФАС России было принято решение:

Признать ООО «Бережная аптека «Апрель» /350007, г. Краснодар, ул. Захарова, 25, оф. 1; ИНН 2309136755, ОГРН 1132309004475, зарегистрировано в качестве юридического лица 20.06.2013 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №16 по Краснодарскому краю/ нарушившим статью 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выдать ООО «Бережная аптека «Апрель» /350007, г. Краснодар, ул. Захарова, 25, оф. 1; ИНН 2309136755, ОГРН 1132309004475, зарегистрировано в качестве юридического лица 20.06.2013 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №16 по Краснодарскому 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 11.07.2017 г.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев со дня совершения административного правонарушения, а за нарушение антимонопольного законодательства по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, срок привлечения ООО «Бережная аптека «Апрель» к административной ответственности не истек.

Понятие «Малозначительности административного правонарушения», в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, не может быть применено в данном конкретном случае. Малозначительности административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоохранительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В постановлении Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 года №10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 года №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли

правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Действия ООО «Бережная аптека «Апрель», направленные на использование на фасадах аптек наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД», являются актом недобросовестной конкуренции, так как направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности перед конкурентами и способны нанести убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам путем перераспределения спроса на товарном рынке розничной торговли лекарственными средствами.

То есть понятие малозначительности не может быть применено к ООО «Бережная аптека «Апрель» в данном рассматриваемом случае.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых антимонопольным законодательством Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, однако ООО «Бережная аптека «Апрель» не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии с частью 4 статьи 14.31 КоАП РФ, за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Сумма минимального штрафа составляет 100 000 руб. Сумма максимального штрафа составляет 500 000 руб. Сумма базового штрафа составляет $100\,000 + (500\,000 - 100\,000) / 2 = 300\,000$ руб.

Должностное лицо не находит в действиях ООО «Бережная аптека «Апрель» обстоятельств отягчающих административную ответственность и обстоятельств смягчающих административную ответственность.



Руководствуясь статьями 2.1, 4.1, 4.2, 4.3, 14.31, 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Бережная аптека «Апрель» /350007, г. Краснодар, ул. Захарова, 25, оф. 1; ИНН 2309136755, ОГРН 1132309004475, зарегистрировано в качестве юридического лица 20.06.2013 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №16 по Краснодарскому краю/ виновным в совершении нарушения статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Назначить ООО «Бережная аптека «Апрель» /350007, г. Краснодар, ул. Захарова, 25, оф. 1; ИНН 2309136755, ОГРН 1132309004475, зарегистрировано в качестве юридического лица 20.06.2013 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №16 по Краснодарскому краю/, наказание за нарушение антимонопольного законодательства, предусмотренное частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются по следующим реквизитам:

«Получатель» - УФК МФ РФ по СК (Ставропольское УФАС России), ИНН 2634003887, КПП 263501001, отделение Ставрополь г. Ставрополь, р/с 40101810300000010005, БИК 040702001, ОКТМО 07701000. Код доходов бюджета 161 1 16 02010 01 6000 140. УИН 0319883112091300000926430.

Назначение платежа: штраф за нарушение антимонопольного законодательства по постановлению №500 от 12.09.2017 г.

В случае отсутствия документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, примет решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности по статье 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела, в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.