

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела №11

05 июня 2017 года

город Ставрополь

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – Золина Г.В. – заместитель руководителя Ставропольского УФАС России;

Члены Комиссии:

Силичев М.В. – 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 №11 по признакам нарушения ООО «Апрель Кавказ» /пр-т. Чекистов, 34/1, г. Краснодар, 350089, ИНН 2310174829, КПП 231001001, ОГРН 1132310011470, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №16 по Краснодарскому краю/ статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

В отсутствие представителя ООО «Апрель Кавказ». Общество уведомлено о месте и времени рассмотрения настоящего дела надлежащим образом.

Руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Ставропольского УФАС России поступил ряд заявлений предпринимателей Ставропольского края на действия сети аптек «Аптечный склад». Согласно указанным заявлениям следует, что сеть аптек «Аптечный склад» (ООО «Апрель Кавказ» /пр-т. Чекистов, 34/1, г. Краснодар, 350089/ ведёт недобросовестную ценовую политику, реализуя фармацевтические лекарственные препараты по заниженной стоимости.

Для выяснения обстоятельств дела Ставропольским УФАС России был направлен запрос ООО «Апрель Кавказ». Согласно представленному ответу следует, что ООО «Апрель Кавказ» в своей деятельности (на фасадах аптек, в рекламных материалах) использует наименование «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД». В частности в ноябре 2016 года, в городе Буденновске распространялась реклама различных лекарственных средств с указанием продавца «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» г. Буденновск, ул. Прикумская, 76.

Следует отметить, что в соответствии с лицензией ЛО – 26 – 02 – 002539 от 29

сентября 2016 г. ООО «Апрель Кавказ» имеет право осуществлять розничную торговлю лекарственными препаратами для медицинского применения, отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения, перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения. В соответствии с данной лицензией указаны места осуществления данной деятельности (всего 31 место), в том числе в г. Буденновске, ул. Прикумская, 76. Все места осуществления деятельности ООО «Апрель Кавказ» обозначены как аптечные пункты.

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

Указанные обстоятельства послужили основанием для выдачи ООО «Апрель Кавказ» /пр-т. Чекистов, 34/1, г. Краснодар, 350089/ предупреждения по статье 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии со статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Предупреждение было направлено в адрес общества 03.02.2017 г., получено обществом 13 февраля 2017 г. Срок исполнения предупреждения 15 дней со дня получения. Пятнадцатидневный срок исполнения предупреждения (без учета выходных и праздничных дней) истек 28 февраля 2017 года. Трехдневный срок на уведомление Ставропольского УФАС России об исполнении предупреждения истек 03.03.2017 года.

Информация об исполнении предупреждения ООО «Апрель Кавказ» в адрес Ставропольского УФАС России не 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 «Апрель Кавказ» 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;

ООО «Апрель Кавказ»;

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 «Апрель Кавказ» (г. Краснодар, пр. Чекистов,34/1) начало деятельность в 2015 году. По информации, полученной из Министерства здравоохранения Ставропольского края, в 1 квартале ООО «Апрель Кавказ» имело лицензию для осуществления лицензируемого вида деятельности по 41 адресу 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 «Апрель Кавказ», выразившиеся в использовании наименования «Аптечный склад», которое вводит в заблуждение потребителей, а также в установлении необоснованно низких цен на лекарственные препараты.

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 «Апрель Кавказ» (г. Краснодар, пр. Чекистов,34/1), в рассматриваемом временном интервале аптечные учреждения сети осуществляли деятельность в следующих муниципальных районах Ставропольского края: Арзгирский р-н, Кочубеевский р-н, Благодарненский район, Буденновский район, Красногвардейский р-н, Труновский район, Предгорный р-н, Советский район, Кировский район, Изобильненский район, Ипатовский район, Петровский район, а также в городах: Минеральные Воды, Ставрополь, Пятигорск, Невинномысск, Железноводск, Лермонтов. (далее географические границы деятельности аптечных учреждений ООО «Апрель Кавказ»). В данном исследовании рассматривается лицензируемый вид деятельности - услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в географических границах деятельности сети аптечных учреждений ООО «Апрель Кавказ» на территории Ставропольского края.

Таким образом, географические границы рынка определены, как границы деятельности сети аптечных учреждений ООО «Апрель Кавказ», осуществляющие

услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами на территории Ставропольского края.

В состав хозяйствующих субъектов (продавцов услуги), действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, предоставляющие в рамках географических границ деятельности сети аптечных учреждений ООО «Апрель Кавказ» услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами.

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 54% аптек сети ООО «Апрель Кавказ» осуществляли деятельность под наименованием «Аптечный склад» в географических границах деятельности сети аптечных учреждений ООО «Апрель Кавказ».

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 «Апрель Кавказ», и ООО «Апрель Кавказ» (г. Краснодар, пр. Чекистов,34/1).

На рассмотрение дела представитель ООО «Апрель Кавказ» не явился. 18.04.2017 г. в адрес Ставропольского УФАС России поступили объяснения представителя ООО «Апрель Кавказ», в соответствии с которыми следует, что наименование «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» является коммерческим обозначением общества.

Проанализировав материалы дела, Комиссией установлено следующее.

ООО «Апрель Кавказ» осуществляет деятельность по розничной торговле лекарственными препаратами для медицинского применения, хранение лекарственных препаратов для медицинского применения, перевозку лекарственных препаратов для медицинского применения на основании лицензии от 29.09.2016 года №ЛО -26 -02-002539.

ООО «Апрель Кавказ» на территории Ставропольского края имеет 46 аптечных пунктов. Общество с своей деятельности использует наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» и «Апрель» на аптечных пунктах по следующим адресам:

	Наименование хозяйствующего		Название под которым
--	-----------------------------	--	----------------------

№п/п	субъекта указанием организационно правовой формы	с	фактический адрес аптеки	осуществляет деятельность аптека
1	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Арзгирский район, Арзгир, Кирова, 17а	Аптечный склад
2	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Кочубеевский район, Балахоновское с. ул. Красная, 19	Апрель
3	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Кочубеевский район, Барсуковская ст., ул. Шевченко, 108 кв2	Апрель
4	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Благодарненский район, Благодарный г., площадь Строителей, 12	Апрель
5	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Буденновский район, Буденновск г.,Прикумская ул., 76	Аптечный склад
6	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Труновский район, Донское с, ул.Кооперативная, 22 а	Аптечный склад
7	ООО Кавказ"	"Апрель	Ессентуки, Большая Боргустанская, 20	Апрель
8	ООО Кавказ"	"Апрель	Ессентуки, К.Маркса/Урицкого	Апрель
9	ООО Кавказ"	"Апрель	Ессентуки, ул.Ермолова, 110д	Апрель
10	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Предгорный район, Ессентукская, Гагарина, 11/1	Аптечный склад
11	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Предгорный район, Железноводск, Энгельса, 21	Аптечный склад
12	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Советский район, Зеленокумск г., Тупой пер., 2	Аптечный склад
13	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Советский район, Зеленокумск, ул. Заводская, 85	Аптечный склад
14	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Кировский район, Зольская, ул. Калинина, 13	Аптечный склад
15	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Изобильненский район, Изобильный г., Чайковского пер., 2а	Аптечный склад
16	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ипатовский район, Ипатово, Первомайская, 41а	Апрель

17	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ипатовский район, Ипатово, ул. Гагарина, 106 а	Аптечный склад
18	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ипатовский район, Ипатово, Центральная, 1	Апрель
19	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Кочубеевский район, Кочубеевское, ул.Ленина,1 а	Аптечный склад
20	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Кочубеевский район, Кочубеевское, ул.Титова, 40	Аптечный склад
21	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Лермонтов г., проезд Солнечный, в районе здания 2 а	Аптечный склад
22	ООО Кавказ"	"Апрель	СК,Лермонтов г., ул. Ленина, 20	Аптечный склад
23	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Лермонтов, Волкова, 5	Апрель
24	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Кировский район, Марьинская, ул. Победы, 54А	Апрель
25	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Минеральные Воды г., Пушкина ул, 29/22 Партсъезда, 8	Аптечный склад
26	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Минеральные Воды г.,ул.50 лет Октября, 48 б	Аптечный склад
27	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Минеральные Воды г.,ул.Железноводская,17	Аптечный склад
28	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Кочубеевский район, Невинномысск г., ул. Гагарина, 23	Аптечный склад
29	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Кочубеевский район, Невинномысск, Калинина, 55	Апрель
30	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Кочубеевский район, Невинномысск, пересечение Калинина, Достоевского и Коминтерна	Аптечный склад
31	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Кировский район, Новопавловск, Центральная, 53	Аптечный склад
32	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Петровский район, Светлоград г., ул. Тургенева, 6а / ул. Кузнечная, 35	Апрель
33	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Петровский район, Светлоград, Калинина,	Апрель

34	ООО Кавказ"	"Апрель	67 СК, Петровский район, Светлоград, Комсомольская, 43	Апрель
35	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Петровский район, Светлоград, Комсомольская, 47	Апрель
36	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Петровский район, Светлоград, пл. Выставочная, 11	Апрель
37	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Петровский район, Светлоград, Пушкина, 19	Апрель
38	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Петровский район, Светлоград, Целинная, 34а	Апрель
39	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Изобильненский район, Солнечнодольск п., Энергетиков ул., 2 б	Аптечный склад
40	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ставрополь г., 2 Юго- Западный проезд, 2б	Аптечный склад
41	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ставрополь г., ул. Серова, 472/4	Апрель
42	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ставрополь, 45 параллель, 38	Апрель
43	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ставрополь, Ленина, 288	Апрель
44	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ставрополь, Мира, 242	Апрель
45	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ставрополь, Сенгилеевская, 19/17	Аптечный склад
46	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ставрополь, ул. Тухачевского, 28/1	Аптечный склад

Следует отметить, что в соответствии с лицензией ЛО – 26 – 02 – 002539 от 29 сентября 2016 г. ООО «Апрель Кавказ» имеет право осуществлять розничную торговлю лекарственными препаратами для медицинского применения, отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения, перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения. Все места осуществления деятельности ООО «Апрель Кавказ» обозначены как аптечные пункты.

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

Аптека -и, ж. Учреждение, в котором продаются (или изготавливаются и продаются) лекарства, лечебные средства, предметы санитарии и гигиены. Как в аптеке (совершенно точно; разг. шутол.). Лесная а. (перен.: о дикорастущих лекарственных растениях). (Толковый словарь Ожегова)

Склад -а, мн. -ы, -ов, м. 1. Специальное помещение для хранения чего-н. Заводской с. 2. Запас товаров, материалов, сложенных в одном месте. С. оружия. Дровяной с. II прил. складской, -ая, -бе. Складское помещение. Складское хранение материалов. (Толковый словарь Ожегова).

Использование наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» не является общепринятым правилом 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.

В соответствии с частью 2 статьи 5 ГК РФ, обычаи, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

Подтверждением факта введения потребителей в заблуждение, служит также ряд заявлений физических лиц, поступивших в Ставропольское УФАС России (№05/680э от 13.02.2017 г., №05/714э от 15.02.2017 г., №1382 от 22.02.2017 г., №05/1421э от 24.03.2017 г., №2541 от 30.03.2017 г., №2542 от 30.03.2017 г., №2660 от 03.04.2017 г., №05/1422 э, от 24.03.2017 г.).

В соответствии с частью 1 статьи 1539 ГК РФ, правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети "Интернет", если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Обозначение «аптечный склад», используемое ООО «Апрель Кавказ», не обладает достаточными различительными признаками, и является общеупотребимым (аптека, аптечный, склад).

В соответствии со статьей 14.2. Федерального закона от 26.07.2006 года №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 года №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 «Апрель Кавказ» 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 «Апрель Кавказ» 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 «Апрель Кавказ» 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, о чем свидетельствуют многочисленные обращения хозяйствующих субъектов-конкурентов.

При таких обстоятельствах действия ООО «Апрель Кавказ» 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».

На основании вышеизложенного, Комиссия Ставропольского УФАС России, руководствуясь статьями 23, 39, 40, 41, 48.1 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», приходит к выводу, что в действиях ООО «Апрель Кавказ» /пр-т. Чекистов, 34/1, г. Краснодар, 350089, ИНН 2310174829, КПП 231001001, ОГРН 1132310011470, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №16 по Краснодарскому краю/ имеет место нарушение статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции».