П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о наложении штрафа по делу об

административном правонарушении № 158

16 апреля 2019 г. г. Ставрополь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Г.В., рассмотрев протокол от 02.04.2019 г. № 173 и материалы административного дела № 158, возбужденного 04.03.2019 г. Ставропольским УФАС России в отношении ИП Мамедовой Р.А. /ИНН 263200605316; ОГРНИП 304263232300236; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 07.07.1998 г. администрацией г. Пятигорска; 357500, г. Пятигорск, ул. Мира, 18/18/ по части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»),

Дело рассматривается в отсутствии ИП Мамедовой Р.А.

ИП Мамедова Р.А. уведомлена о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом.

УСТАНОВИЛ:

В результате государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства и государственного надзора за соблюдением рекламного законодательства Ставропольским УФАС России установлен факт размещения ИП Мамедовой Р.А. /ИНН 263200605316; ОГРНИП 304263232300236; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 07.07.1998 г. администрацией г. Пятигорска; 357500, г. Пятигорск, ул. Мира, 18/18/ вывески «АПТЕКА-СКЛАД» на фасаде аптеки, расположенной по адресу: Ставропольский край, г. Буденновск, ул. Комсомольская, 13.

В соответствии с лицензиями № ЛО-26-02-002839 от 22.01.2018 г., № ЛО-26-02-002432 от 09.06.2016 г. и № ЛО-26-02-002499 от 17.08.2016 г. ИП Мамедова Р.А. имеет право осуществлять фармацевтическую деятельность. В данных лицензиях указаны следующие места осуществления данной деятельности: г. Пятигорск; Предгорный район, ст-ца Ессентукская; г. Ставрополь; г. Лермонтов; СК, Кировский район, г. Новопавловск; г. Минеральные Воды; г. Невинномысск; г. Нефтекумск; г. Буденновск; СК, Советский район, г. Зеленокумск; г. Георгиевск; г. Кисловодск; г. Ессентуки; ст-ца Константиновская.

Данные места осуществления деятельности ИП Мамедовой Р.А. обозначены как аптеки готовых лекарственных форм и аптечные пункты.

Использование ИП Мамедовой Р.А. на аптеке, расположенной по адресу: Ставропольский край, г. Буденновск, ул. Комсомольская, 13, вывески «АПТЕКА-СКЛАД» способно ввести в заблуждение относительно продавца товара, в данном случае лекарственных препаратов.

Указанные обстоятельства послужили основанием для выдачи ИП Мамедовой Р.А. /ИНН 263200605316; ОГРНИП 304263232300236; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 07.07.1998 г. администрацией г. Пятигорска; 357500, г. Пятигорск, ул. Мира, 18/18/ предупреждения по статье 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 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 ИП Мамедовой Р.А. 19.07.2018 г., получено индивидуальным предпринимателем 28.07.2018 г. Срок исполнения предупреждения до 17.08.2018 г.

Трехдневный срок на уведомление Ставропольского УФАС России об исполнении предупреждения истек 20.08.2018 года.

14.08.2018 г. в адрес Ставропольского УФАС поступило ходатайство ИП Мамедовой Р.А. о продлении срока исполнения предупреждения в связи с тяжелым материальным положением. В связи с тем, что ИП Мамедовой Р.А. к ходатайству не были приложены документы, подтверждающие тяжелое материальное положение, Ставропольским УФАС России в удовлетворении ходатайства было отказано. Ответ на ходатайство был направлен ИП Мамедовой Р.А. 17.08.2018 г.

Информация об исполнении предупреждения ИП Мамедовой Р.А. 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 ИП Мамедовой Р.А. /ИНН 263200605316; ОГРНИП 304263232300236; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя

07.07.1998 г. администрацией г. Пятигорска; 357500, г. Пятигорск, ул. Мира, 18/18/ дела № 23 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:

- Ответ ИП Мамедовой Р.А. от 14.11.2018 г. №37;
- Материалы дела № 23;
- Иная информация.

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.

В настоящем исследовании временной интервал рассматривается с 2017 года по октябрь 2018 года.

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

Географическими границами рынка будут являться населенные пункты: г. Ессентуки, г. Георгиевск, г. Пятигорск, г. Минеральные Воды, г. Кисловодск, г. Лермонтов, г. Невинномысск, г. Буденновск, г. Нефтекумск, г. Ставрополь, г. Новопавловск, г. Зеленокумск, ст. Ессентукская.

ИП Мамедова Р.А. реализует лекарственные препараты , изделия медицинского назначения и сопутствующие товары через 45 аптечных учреждений, расположенных на территории вышеперечисленных населенных пунктов Ставропольского края.

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 населенных пунктов: г. Ессентуки, г. Георгиевск, г. Пятигорск, г Минеральные Воды, г. Кисловодск, г. Лермонтов, г. Невинномысск, г. Буденновск, г. Нефтекумск, г. Ставрополь, г. Новопавловск, г. Зеленокумск, ст. Ессентукская и ИП Мамедовой Р.А.

27.11.2018 г. было изготовлено заключение об обстоятельствах дела № 23. Указанное заключение ИП Мамедова Р.А. /ИНН 263200605316; ОГРНИП 304263232300236; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 07.07.1998 г. администрацией г. Пятигорска; 357500, г. Пятигорск, ул. Мира, 18/18/ получила 15.12.2018 г. Возражений в адрес Ставропольского УФАС России от ИП Мамедовой Р.А. не представлено.

21.01.2019 г. в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные пояснения и документы, запрошенные ранее. Из письменных пояснений стало известно, что использование наименования «АПТЕКА-СКЛАД» ИП Мамедовой Р.А. на аптеке, расположенной по адресу: Ставропольский край, г. Буденновск, ул. Комсомольская, 13, прекращено. Аптек, осуществляющих деятельность под наименованием «АПТЕКА-СКЛАД» на территории Ставропольского края у ИП Мамедовой Р.А. не имеется.

Проанализировав материалы дела, Комиссией установлено следующее.

ИП Мамедова Р.А. /ИНН 263200605316; ОГРНИП 304263232300236; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 07.07.1998 г. администрацией г. Пятигорска; 357500, г. Пятигорск, ул. Мира, 18/18/

осуществляет фармацевтическую деятельность на основании лицензий № ЛО-26-02-002839 от 22.01.2018 г., № ЛО-26-02-002432 от 09.06.2016 г. и № ЛО-26-02-002499 от 17.08.2016 г.

Согласно данных лицензий, ИП Мамедова Р.А. на территории Ставропольского края имеет 45 аптечных пунктов. Данные места осуществления деятельности ИП Мамедовой Р.А. обозначены как аптеки готовых лекарственных форм и аптечные пункты.

Использование ИП Мамедовой Р.А. на аптеке, расположенной по адресу: Ставропольский край, г. Буденновск, ул. Комсомольская, 13, вывески «АПТЕКА-СКЛАД» способно ввести в заблуждение относительно продавца товара, в данном случае лекарственных препаратов.

Аптека. Учреждение, в котором продаются (или изготовляются 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 ИП Мамедовой Р.А. наименования «АПТЕКА-СКЛАД» создает у третьих лиц ложное представление о 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 ИП Мамедовой Р.А. 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 ИП Мамедовой Р.А. 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.

21.01.2019 г. в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные пояснения, из которых стало известно, что использование наименования «АПТЕКА-СКЛАД» ИП Мамедовой Р.А. на аптеке, расположенной по адресу: Ставропольский край, г. Буденновск, ул. Комсомольская, 13, прекращено. Аптек, осуществляющих деятельность под наименованием «АПТЕКА-СКЛАД» на территории Ставропольского края у ИП Мамедовой Р.А. не имеется. Однако, доказательств, подтверждающих факт прекращения использования наименования «АПТЕКА-СКЛАД» ИП Мамедовой Р.А. на аптеке, расположенной по адресу: Ставропольский край, г. Буденновск, ул. Комсомольская, 13 не представлено.

Кроме того, сотрудниками Ставропольского УФАС России 11.01.2019 года зафиксирован факт продолжения использования наименования «АПТЕКА-СКЛАД» ИП Мамедовой Р.А. на аптеке, расположенной по адресу: Ставропольский край, г. Буденновск, ул. Комсомольская, 13 (что подтверждается материалами фотофиксации).

При таких обстоятельствах, действия ИП Мамедовой Р.А. 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».

30.01.2019 г. по результатам рассмотрения дела № 23 Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства решила:

1. Признать ИП Мамедову Р.А. /ИНН 263200605316; ОГРНИП 304263232300236; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 07.07.1998 г. администрацией г. Пятигорска; 357500, г. Пятигорск, ул. Мира, 18/18/ нарушившей статью 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ИП Мамедовой Р.А. /ИНН 263200605316; ОГРНИП 304263232300236; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 07.07.1998 г. администрацией г. Пятигорска; 357500, г. Пятигорск, ул. Мира, 18/18/ предписание о прекращении нарушения статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение изготовлено в полном объеме 08.02.2019 г.

В адрес Ставропольского УФАС 28.03.2019 г. от ИП Мамедовой Р.А. поступили письменные объяснения по данному факту. В своих объяснениях ИП Мамедова Р.А. указала, что использование вывески «АПТЕКА СКЛАД» на аптеке, расположенной по адресу: г. Буденновск, ул. Комсомольская, 13 прекращено, что подтверждается фотографиями фасадов аптеки.

На рассмотрение дела 16.04.2019 г. ИП Мамедова Р.А. не явилась.

У ИП Мамедовой Р.А. имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых антимонопольным законодательством Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, однако ИП Мамедовой Р.А. не были приняты все зависящие от неё меры по их соблюдению.

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
ИП
Мамедовой
Р.А.
к
административной
ответственности
не
истёк.

Понятие «Малозначительности административного правонарушения», в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, не может быть применено в данном конкретном случае. Малозначительность 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 ИП Мамедовой Р.А., связанные с использованием в своей деятельности наименования «АПТЕКА-СКЛАД» (на фасадах аптек, в рекламе), являются актом недобросовестной конкуренции, так как направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, могут причинить убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам путем перераспределения спроса на товарном рынке розничной торговли лекарственными средствами, а также могут нанести вред их деловой репутации.

То есть понятие малозначительности не может быть применено к ИП Мамедовой Р.А. в данном рассматриваемом случае.

В соответствии с пунктом 4 статьи 26.1 КоАП РФ при рассмотрении дела об административном правонарушении выяснению подлежат обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Одним из обстоятельств смягчающих административную ответственность является добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль (пункт 7 статьи 4.2 КоАП РФ).

ИП Мамедовой Р.А. 28.03.2019 г. (вх. № 2351) были представлены доказательства исполнения предписания № 1 от 30.01.2019 г., выданного Ставропольским УФАС России. Факт исполнения выданного предписания ИП Мамедовой Р.А. можно считать смягчающим обстоятельством по делу об административном правонарушении.

Отягчающих обстоятельств по делу об административном правонарушении в отношении ИП Мамедовой Р.А. не установлено.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1. КоАП РФ, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

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:

1. Признать ИП Мамедову Р.А. /ИНН 263200605316; ОГРНИП 304263232300236; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 07.07.1998 г. администрацией г. Пятигорска; 357500, г. Пятигорск, ул. Мира, 18/18/ виновной в совершении нарушения статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Назначить ИП Мамедовой Р.А. /ИНН 263200605316; ОГРНИП 304263232300236; зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 07.07.1998 г. администрацией г. Пятигорска; 357500, г. Пятигорск, ул. Мира, 18/18/, наказание за нарушение антимонопольного законодательства, предусмотренное частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере 12 000 (двенадцати 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 16112041600001591524.

Назначение платежа: штраф за нарушение антимонопольного законодательства по постановлению № 158 от 16.04.2019 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.

Заместитель руководителя управления Г.В. Золина