

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 4-19.5-493/00-18-18

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «21» мая 2018 года

В полном объеме постановление изготовлено «25» мая 2018 года

Я, заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Кашеваров Андрей Борисович, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 4-19.5-493/00-18-18, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Новартис Фарма» (далее – ООО «Новартис Фарма», Общество) (адрес: 125315, г. Москва, проспект Ленинградский, д. 72, корп. 3; ИНН 7705772224, ОГРН 1067761778083, КПП 774301001; дата регистрации в качестве юридического лица – 27.12.2006), в отсутствие законного представителя ООО «Новартис Фарма», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 4-19.5-493/00-18-18, в присутствии защитника ООО «Новартис Фарма» <.....> (по доверенности от 22.03.2018 № б/н), которому разъяснены права лица, в отношении которого ведется производство по делу, предусмотренные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП),

УСТАНОВИЛ:

В Федеральную антимонопольную службу поступили заявления Правительства Москвы от 10.06.2016 № 21-41-372/6, от 15.06.2016 № 4-14-555/6 о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях производителя лекарственного препарата с торговым наименованием «Тайверб» (международное непатентованное наименование (далее – МНН) «Лапатиниб») и его официальных дилеров, направленных на установление и поддержание монополично высоких цен путем повышения цен на указанный лекарственный препарат.

Приказом ФАС России от 13.04.2017 № 499/17 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 1-10-30/00-18-17 в отношении ООО «Новартис Фарма» по признакам нарушения пункта 1 части 1 статьи 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Рассмотрев документы и материалы дела, Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 1-10-30/00-18-17 о нарушении антимонопольного законодательства установила, что действие ООО «Новартис Фарма», занимающего доминирующее положение на товарном рынке лекарственного препарата с МНН «Лапатиниб» в географических границах Российской Федерации, выразившееся в установлении и поддержании в январе 2016 года монополично высокой цены на лекарственный препарат с торговым наименованием «Тайверб» (МНН «Лапатиниб»), привело к нарушению пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции и ущемлению интересов неопределенного круга потребителей (решение по делу № 1-10-30/00-18-17 от 11.01.2018, в полном объеме решение изготовлено 24.01.2018 № АК/4735/18).

В соответствии с указанным решением ООО «Новартис Фарма» выдано предписание по делу № 1-10-30/00-18-17 о нарушении антимонопольного законодательства от 24.01.2018 № АК/4737/18 (далее – Предписание), согласно которому ООО «Новартис Фарма» необходимо прекратить нарушение пункта 1 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, выразившееся в установлении и поддержании монополично высокой цены на лекарственный препарат с торговым наименованием «Тайверб» (МНН «Лапатиниб»), путем установления экономически обоснованной цены, в том числе исключения из отпускной цены на вышеуказанный лекарственный препарат затрат в виде расходов на предоставление скидок/бонусов дистрибьюторам.

Срок исполнения Предписания: в течение одного месяца со дня получения ООО «Новартис Фарма» Предписания.

О выполнении Предписания ООО «Новартис Фарма» обязано проинформировать ФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Предписание, отправленное заказным письмом, получено ООО «Новартис Фарма» 31.01.2018 согласно уведомлению о вручении ФГУП «Почта России».

Следовательно, срок исполнения Предписания начал исчисляться с 01.02.2018.

В соответствии с пунктом 3 статьи 192 Гражданского кодекса Российской Федерации срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока.

Следовательно, последним днем исполнения Предписания является 28.02.2018.

Таким образом, с учетом даты получения Предписания, ООО «Новартис Фарма» должно было не позднее 28.02.2018 исполнить Предписание и не позднее 05.03.2018 представить в ФАС России отчет об исполнении Предписания. Вместе с тем указанная информация в ФАС России не поступила.

В соответствии с частями 1 и 4 статьи 51 Закона о защите конкуренции предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок. Антимонопольный орган осуществляет контроль за исполнением выданных предписаний. Под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения. Неисполнение в срок указанного

предписания является нарушением антимонопольного законодательства.

Согласно части 5 статьи 51 Закона о защите конкуренции срок исполнения предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства может быть продлен комиссией не более чем на шесть месяцев по мотивированному ходатайству ответчика, ответчиков в случае, если указанные в ходатайстве причины будут признаны уважительными. Ходатайство о продлении срока исполнения такого предписания направляется в антимонопольный орган не позднее чем за двадцать рабочих дней до истечения срока исполнения предписания.

Ходатайство ООО «Новартис Фарма» о продлении срока исполнения Предписания в ФАС России не поступило.

В ФАС России поступило заявление ООО «Новартис Фарма» от 20.03.2018 № б/н (вх. от 20.03.2018 № 40573/18) о разъяснении Предписания в порядке, предусмотренном статьей 51.1 Закона о защите конкуренции.

Определением от 04.04.2018 № АК/23203/18 Комиссия ФАС России, рассмотревшая дело № 1-10-30/00-18-17 о нарушении антимонопольного законодательства, разъяснила ООО «Новартис Фарма» Предписание.

Таким образом, ООО «Новартис Фарма» уклонилось от исполнения Предписания в установленный Предписанием срок, не совершило действия, направленные на прекращение нарушения антимонопольного законодательства и 01.03.2018 нарушило часть 1 статьи 51 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 2 статьи 51 Закона о защите конкуренции неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства влечет за собой административную ответственность.

Ответственность за данные действия юридического лица предусмотрена частью 2.6 статьи 19.5 КоАП, в соответствии с которой невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, законодательства Российской Федерации о естественных монополиях, законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении либо недопущении ограничивающих конкуренцию действий или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о совершении предусмотренных законодательством Российской Федерации действий, за исключением случаев, предусмотренных частями 2.1-2.5 статьи 19.5 КоАП, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

На дату вынесения данного постановления Предписание не исполнено.

При рассмотрении дела, а также письмами от 08.05.2018 № б/н, от 17.05.2018 б/н (вх. № 76966/18) об административном правонарушении ООО «Новартис Фарма» заявлены ходатайства о прекращении производства по делу № 4-19.5-493/00-18-18

в порядке пункта 2 части 1 статьи 24.5 КоАП в связи с тем, что ООО «Новартис Фарма» подано заявление в Арбитражный суд г. Москвы об обжаловании решения ФАС России от 24.01.2018 № АК/4735/18 и Предписания.

По данным ходатайствам установлено следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 52 Закона о защите конкуренции в случае принятия заявления об обжаловании предписания к производству арбитражного суда исполнение предписания антимонопольного органа приостанавливается до дня вступления решения арбитражного суда в законную силу.

Определением Арбитражного суда г. Москвы от 28.04.2018 заявление ООО «Новартис Фарма» от 23.04.2018 принято и возбуждено производство по делу № А40-91633/18-120-1046.

Вместе с тем срок исполнения Предписания истек 28.02.2018. В установленный срок Предписание не исполнено, не обжаловано, ходатайств о продлении срока исполнения Предписания ООО «Новартис Фарма» в ФАС России не представлено.

В связи с изложенным оснований для удовлетворения ходатайства ООО «Новартис Фарма» от 08.05.2018 № б/н о прекращении производства по делу № 4-19.5-493/00-18-18 в порядке пункта 2 части 1 статьи 24.5 КоАП не имеется.

Место совершения административного правонарушения: 125315, г. Москва, Ленинградский проспект, дом 72, корпус 3.

Время совершения административного правонарушения: 01.03.2018.

Объект административного правонарушения: общественные отношения на товарном рынке лекарственного препарата с МНН «Лапатиниб».

Объективная сторона: в невыполнении в установленный срок выданного, при осуществлении государственного контроля в области регулирования цен (тарифов), предписания федерального антимонопольного органа.

Субъект административного правонарушения: ООО «Новартис Фарма» (адрес: 125315, г. Москва, проспект Ленинградский, д. 72, корп. 3; ИНН 7705772224, ОГРН 1067761778083, КПП 774301001; дата регистрации в качестве юридического лица – 27.12.2006).

Субъективная сторона: ООО «Новартис Фарма» имела возможность для исполнения в установленный срок предписания федерального антимонопольного органа. Однако, ООО «Новартис Фарма» не предприняло всех зависящих от него мер по его соблюдению, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое установлена частью 2.6 статьи 19.5 КоАП.

Факт совершения административного правонарушения ООО «Новартис Фарма» подтверждается протоколом по делу об административном правонарушении № 4-19.5-493/00-18-18 от 08.05.2018, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения ООО «Новартис Фарма» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение

антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоприменительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» малозначительным административным 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.

В постановлении Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших 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 правонарушения 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 учитываются при назначении административного наказания (пункт 18).

При этом необходимо иметь в виду, что с учетом признаков объективной стороны некоторых административных правонарушений, они ни при каких обстоятельствах не могут быть признаны малозначительными, поскольку существенно нарушают охраняемые общественные отношения.

Учитывая характер правонарушения, основания для применения статьи 2.9 КоАП отсутствуют.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по

делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II КоАП, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Следует отметить, что снижение административного штрафа является правом, а не обязанностью должностного лица, а реализация данного права не должна осуществляться бессознательно, в отсутствие к тому необходимых предпосылок.

Исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением общества, позволяющих применить положения части 3.2 статьи 4.1 КоАП, в рамках производства по делу об административном правонарушении не установлено.

Сведения позволяющие признать назначение наказания в виде административного штрафа излишне карательным, а равно подтверждающие, что оплата штрафа повлечет тяжелые финансовые последствия для ООО «Новартис Фарма», отсутствуют.

Согласно правовой позиции Конституционного суда Российской Федерации, изложенной в пункте 3 постановления от 25.02.2014 № 4-П, устанавливаемые КоАП размеры административных штрафов должны соотноситься с характером и степенью общественной опасности административных правонарушений и обладать разумным сдерживающим эффектом, необходимым для соблюдения находящихся под защитой административно — деликтного законодательства запретов. В противном случае применение административной ответственности не будет отвечать предназначению государственного принуждения, которое, по смыслу части 1 статьи 1, статьи 2, части 3 статьи 17, статьи 18 и статьи 55 Конституции Российской Федерации, должно заключаться главным образом в превентивном использовании соответствующих юридических средств для защиты прав и свобод человека и гражданина, иных конституционно признаваемых ценностей гражданского общества и правового государства.

Устанавливая меру административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства, федеральный законодатель преследует цели предупреждения совершения новых правонарушений как самими правонарушителями, так и другими лицами (статья 1.2 и часть 1 статьи 3.1 КоАП), а также стимулирования правомерного поведения юридических лиц.

При рассмотрении дела в отношении ООО «Новартис Фарма» обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

При этом учтено, что на момент вынесения данного постановления, ООО «Новартис Фарма» не выполнено Предписание. В рассматриваемом случае ООО «Новартис Фарма» не представило доказательств, свидетельствующих, что данное нарушение было вызвано чрезвычайными обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне их контроля. Общество имело объективную и реальную возможность для выполнения Предписания, однако не приняло всех зависящих от него мер для его соблюдения.

На основании изложенного, учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, руководствуясь статьей 4.1, частью 2.6 статьи 19.5 КоАП, а также статьями 23.48, 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Новартис Фарма» (адрес: 125315, г. Москва, проспект Ленинградский, д. 72, корп. 3; ИНН 7705772224, ОГРН 1067761778083, КПП 774301001; дата регистрации в качестве юридического лица – 27.12.2006), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.6 статьи 19.5 КоАП, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей 00 копеек.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно Федеральному закону от 05.12.2017 № 362-ФЗ «О федеральном бюджете на 2018 год и на плановый период 2019 и 2020 годов» и приказу Министерства финансов Российской Федерации от 01.07.2013 № 65н «Об утверждении Указаний о порядке применения бюджетной классификации Российской Федерации» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти оплачиваются в федеральный бюджет.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

УИН: 16133052100001210282

ID: 27705772224774301001

Получатель ИНН 7703516539

КПП 770301001

Межрегиональное операционное УФК

(Для ФАС России л/с 04951001610)

КБК 161 1 1602010 016000 140

ОКТМО 45380000

ОПЕРУ-1 Банка России г. Москвы

БИК 044501002

Расчетный счет 40101810500000001901

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу (499) 755-23-24.

На основании части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП и статьей 23.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно пункту 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

А.Б. Кашеваров