

Ответчик:

ООО «Аптека оптовых цен № 1»

392021, г. Тамбов,

ул. Клубная, д. 4

Заявитель:

ООО «Центральная аптека № 3»

адрес регистрации:

603035, г. Нижний Новгород,

ул. Чаадаева, д. 31, ПЗ

почтовый адрес:

603163, г. Нижний Новгород,

ул. Лопатина, д. 9 а

РЕШЕНИЕ № А4-19/13

Резолютивная часть решения объявлена 20 мая 2014
года

Решение в полном объеме изготовлено 30 мая 2014 года

г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

Мазаева С.В. – заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

члены Комиссии:

Колодина Н.Н. - заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

Вислобокова Е.М. - заместитель начальника отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

Козырева М.А. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

в присутствии представителей:

<.....> – представитель ООО «Аптека оптовых цен №1» (доверенность от 24.01.2014),

рассмотрев дело № А4-19/13 по признакам нарушения ООО «Аптека оптовых цен № 1» (392021, г. Тамбов, ул. Клубная, д. 4, ИНН 6829088664) пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

У С Т А Н О В И Л А:

В Тамбовское УФАС России поступило заявление ООО «Центральная аптека № 3» (г. Н. Новгород) с жалобой на действия ООО «Аптека оптовых цен №1» на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами города Тамбова по размещению вывески с фирменным наименованием Общества, которое вводит в заблуждение потребителей относительно цены реализуемых лекарственных средств, так как у покупателей, в т.ч. потенциальных, формируется ошибочное мнение о том, что Общество реализует лекарственные средства по оптовым ценам, которые являются более привлекательными.

В связи с наличием признаков недобросовестной конкуренции в действиях ООО «Аптека оптовых цен №1» было возбуждено настоящее дело.

Рассмотрение дела неоднократно откладывалось в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств и материалов по делу.

Представитель ООО «Аптека оптовых цен №1» на рассмотрении дела пояснил, что данное наименование соответствует гражданскому

законодательству, в частности, статье 1473 ГК РФ, в которой закреплен перечень исключений, которые не могут включаться в фирменное наименование юридического лица. Также запрещено включать в фирменное наименование юридического лица только слова, означающие род деятельности, поэтому было добавлено в название - «№1». Вывеска ООО «Аптека оптовых цен № 1» не является рекламой. Это информационная вывеска, которая содержит информацию, обязательную для размещения в соответствии с Законом о защите прав потребителей. Кроме того, фирменное наименование не привязывается к видам осуществляемой деятельности, и поэтому не нарушает Закон о защите конкуренции.

Представитель Заявителя на рассмотрение дела не являлся, уведомлен надлежащим образом.

Рассмотрев материалы дела, выслушав пояснения представителя лица, участвующего в деле, Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства установила следующие фактические обстоятельства и пришла к следующим выводам.

ООО «Аптека оптовых цен № 1» разместило на фасаде домов у входа в аптеки, расположенных по адресам: г. Тамбов, ул. Советская, д. 164 и ул. Носовская, д. 6, вывески (конструкции) с указанием названного наименования общества. Размер данной вывески занимает около двух квадратных метров и закрывает почти все окно.

ООО «Аптека оптовых цен № 1» зарегистрировано 05.02.2013 в качестве юридического лица, что подтверждается свидетельством серии 68 № 001660777, выданным ИФНС по г. Тамбову.

В соответствии с Уставом ООО «Аптека оптовых цен № 1», утвержденным Решением № 1 от 24.01.2013, Общество осуществляет следующие виды деятельности:

- розничная торговля фармацевтическими и медицинскими товарами, косметическими и парфюмерными товарами;
- оптовая торговля фармацевтическими и медицинскими товарами, изделиями медицинской техники и ортопедическими изделиями;
- прочая розничная торговля в специализированных магазинах;

а также любые иные виды хозяйственной деятельности, не запрещенные законодательством Российской Федерации.

На основании лицензии от 28.08.2013 № ЛО-68-02-000476, выданной управлением здравоохранения Тамбовской области, ООО «Аптека оптовых цен № 1», осуществляя фармацевтическую деятельность, выполняет (оказывает) следующие виды работ (услуг) в составе лицензируемого вида деятельности: розничная торговля лекарственными препаратами для медицинского применения, хранение лекарственных препаратов для медицинского применения, отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения.

Согласно вышеуказанной лицензии ООО «Аптека оптовых цен № 1» осуществляет лицензируемый вид деятельности в следующих местах: Тамбовская обл.,

Мучкапский район, р.п. Мучкапский; Тамбовская обл., Пичаевский район, с. Пичаево; Тамбовская обл., Тамбовский район, п. Строитель; город Тамбов.

В соответствии со статьями 4, 52 Федерального закона от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» (далее – Закон №61-ФЗ) фармацевтическая деятельность (в том числе реализация лекарственных средств) осуществляется как организациями оптовой торговли лекарственными средствами, к которым относятся организации, осуществляющие оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку, так и **аптечными организациями, под которыми понимаются организации, структурные подразделения медицинских организаций, осуществляющих розничную торговлю лекарственными препаратами, хранение, изготовление и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения.**

Согласно статье 54 Закона №61-ФЗ оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется производителями лекарственных средств и организациями оптовой торговли лекарственными средствами.

Согласно статье 53 Закона №61-ФЗ организации оптовой торговли лекарственными средствами могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке другим организациям оптовой торговли лекарственными средствами, а также аптечным организациям.

В силу статьи 60 Закона №61-ФЗ государственное регулирование фармацевтической деятельности осуществляется путем установления предельных оптовых и предельных розничных надбавок к фактическим отпускным ценам, в соответствии с Правилами, утвержденными Постановлением Правительства от 29 октября 2010 года № 865, учитывающих экономически обоснованные затраты, связанные с закупкой, хранением и реализацией лекарственных средств; размер прибыли, необходимой для обеспечения организаций оптовой торговли лекарственными средствами и аптечных учреждений средствами на обслуживание привлеченного капитала и финансирование других обоснованных расходов; всех налогов и иных обязательных платежей в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Таким образом, в цену лекарственных средств при их розничной реализации включены издержки как оптового, так и розничного продавцов, в связи с чем розничная цена в большинстве случаев при сопоставимых экономических условиях превышает цену оптовую.

Оптовая цена – цена товара, продаваемого крупными партиями (оптом), которая ниже розничной в связи с экономией на торговых издержках.

Данное обстоятельство формирует у потребителей «привлекательность» оптовых цен, поэтому использование словосочетания «аптека оптовых цен» вызывает интерес потребителей к аптечной организации путем формирования у них ошибочного мнения о реализации в ней лекарственных средств по оптовым (ниже розничных) ценам.

Ответчик не является производителем лекарственных средств либо организацией оптовой торговли медицинских препаратов, поэтому цена реализуемых

лекарственных средств не является оптовой, а формируется путем начисления торговой надбавки к фактической отпускной цене производителя для реализации в ходе розничной продажи непосредственному потребителю. В результате потребитель приобретает данный товар по розничной цене, а не по оптовой.

ООО «Аптека оптовых цен № 1» предоставило письменные пояснения, в которых Общество сообщает, что в настоящий момент осуществляет предпринимательскую деятельность в области розничной торговли лекарственными препаратами для медицинского применения и не осуществляет деятельности по оптовой торговле фармацевтическими препаратами.

В качестве документальных доказательств, подтверждающих факт реализации лекарственных средств по розничным ценам, ООО «Аптека оптовых цен № 1» представило товарные накладные за сентябрь-октябрь месяцы (вх. от 08.11.2013 № 10946). Согласно данным товарных накладных розничная цена с НДС выше, чем фактическая отпускная цена с НДС. Например, на препарат Арбидол капс. 0,1 № 1 розничная цена с НДС составляет 202 руб., а фактическая отпускная цена с НДС - 185,23 руб.

Таким образом, Общество не занимается оптовой продажей лекарственных средств. В связи с этим, рассматриваемое наименование юридического лица ООО «Аптека оптовых цен № 1» содержит двойственный смысл: с одной стороны, Общество позиционирует себя как аптека (организация розничной торговли), но указывает на применение оптовых цен, которые им не применяются.

Данная неоднозначность в понимании наименования юридического лица ООО «Аптека оптовых цен № 1» требует дополнительного исследования, в связи с чем, в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Тамбовским УФАС России было запрошено лингвистическое разъяснение у Научно-образовательного центра «Русист» института филологии Тамбовского государственного университета имени Г.Р. Державина.

Для лингвистического разъяснения перед экспертом были поставлены следующие вопросы:

- 1) Какое толкование (понятие) словосочетания «аптека оптовых цен» возможно в современном русском языке?
- 2) Каково восприятие словосочетания «аптека оптовых цен» носителями русского языка?
- 3) Влияет ли словосочетание «аптека оптовых цен», взятое в основу фирменного наименования хозяйствующего субъекта, на восприятие цен покупателями данного аптечного учреждения как более низких по сравнению с ценами в других аптеках?

Разрешение поставленных вопросов было необходимо для установления факта наличия в фирменном наименовании Общества ложной информации или информации, способной ввести в заблуждение потребителя относительно цены реализуемых лекарственных средств и в отношении продавца услуги.

В результате проведенного лингвистического исследования от 08 апреля 2014 года (вх. от 08.04.2014 № 2493) выяснено, что в сознании носителей современного

русского языка устойчиво закрепились смысловые оппозиции «Оптовый-розничный», в основе которых лежит дифференциальный признак цена товара. Содержание словосочетания «аптека оптовых цен» связано с обозначением наименования хозяйствующего субъекта, который предлагает товары (услуги) по оптовой цене, то есть ниже розничной.

Данное наименование общества может восприниматься носителями русского языка по принципу оппозиции оптовая цена - розничная цена, то есть разные цены и вызывать представление о низких ценах. Соответственно, взятое в основу фирменного наименования хозяйствующего субъекта словосочетание «аптека оптовых цен» привлекает внимание и вызывает интерес потребителей аптечной продукции, поскольку влияет на восприятие цен потребителями как более низких по сравнению с ценами в других аптеках.

Также, в целях выявления восприятия наименования ООО «Аптека оптовых цен № 1», Тамбовским УФАС России был проведен опрос потребителей, которым были заданы следующие вопросы:

1. Являетесь ли Вы потребителем лекарственных средств, продаваемых в аптеках?
2. Укажите, как Вы воспринимаете (понимаете) наименование «Аптека оптовых цен»:
 - воспринимаю как обещание более дешевых цен по сравнению с другими аптечными учреждениями (можно пояснить).
 - не воспринимаю как обещание более дешевых цен по сравнению с другими аптечными учреждениями (можно пояснить).
 - другое понимание (можно пояснить)?

По итогам опроса, из 54 опрошенных потребителей:

- 47 человек воспринимают наименование «Аптека оптовых цен № 1» как обещание более дешевых цен по сравнению с другими аптечными учреждениями,
- 6 человек не воспринимают наименование «Аптека оптовых цен № 1» как обещание более дешевых цен по сравнению с другими аптечными учреждениями,
- 1 человек имеет другое понимание (оценивает данное наименование как рекламный ход).

В итоге опроса выяснилось, что 87% опрошенных потребителей лекарственных средств придерживаются мнения, что наименование «Аптека оптовых цен № 1» воспринимается как обещание более дешевых цен по сравнению с другими аптечными учреждениями.

Кроме того, Тамбовским УФАС России был проведен опрос хозяйствующих субъектов, работающих на рынке услуг по розничной торговле лекарственными средствами, которым был задан вопрос: «Укажите, как, по Вашему мнению, воспринимают покупатели лекарственных средств информацию о наименовании ООО «Аптека оптовых цен № 1», размещенную на фасаде аптеки, и вводятся ли потребители данным наименованием в заблуждение относительно цены

реализуемых лекарственных средств в аптеке»?

Из 34 опрошенных хозяйствующих субъектов - юридических лиц и индивидуальных предпринимателей:

31 - воспринимают фирменное наименование «Аптека оптовых цен № 1» как наименование, которое вводит в заблуждение потребителей относительно цены лекарственных средств,

3 - не воспринимают фирменное наименование «Аптека оптовых цен № 1» как наименование, которое вводит в заблуждение потребителей относительно цены лекарственных средств.

В итоге опроса выяснилось, что 91% опрошенных хозяйствующих субъектов, работающих на рынке услуг по розничной торговле лекарственными средствами, считают, что наименование «Аптека оптовых цен № 1» вводит в заблуждение потребителей относительно цены лекарственных средств.

Таким образом, у покупателей и потенциальных покупателей, а также конкурентов Общества формируется ошибочное представление о том, что ООО «Аптека оптовых цен № 1» производит отпуск лекарственных средств по оптовым ценам, не применяя розничную торговую надбавку, которое влияет на выбор продавца, предлагающего более низкую (оптовую) цену, поскольку покупатель воспринимает оптовые цены как более низкие по сравнению с розничными.

Данное обстоятельство способствует привлечению клиентов, у которых формируется ошибочное мнение о стоимости реализуемого аптекой товара и, как следствие, они отдадут или могут отдавать предпочтение данному хозяйствующему субъекту, обходя своим вниманием других субъектов фармацевтического рынка. В результате ООО «Аптека оптовых цен № 1» получает или может получить преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности.

В ходе рассмотрения дела антимонопольным органом были направлены запросы о предоставлении информации о розничных ценах на определенный перечень лекарственных средств ряду конкурентов ООО «Аптека оптовых цен № 1» (исх. от 19.03.2014 № 58-4-07/1022) с целью проведения сравнительного анализа розничных цен на лекарственную продукцию, реализуемую в аптеках города Тамбова.

В результате проведенного анализа по состоянию на 01.03.2014, Тамбовским УФАС России было выявлено, что у одного из конкурентов Ответчика – ООО «Надежда-Фарм» розничные цены на ряд лекарственных средств ниже, чем у ООО «Аптека оптовых цен № 1» :

№ п/п	Наименование лекарственного средства	ООО «Аптека оптовых цен № 1»	ООО «Надежда-Фарм»
1	Аджисепт паст. № 24 мент.+эвкал.	51	43
2	Аква Марис наз. спрей 30 мл.	167	172,13
3	Аллохол № 24	Нет в наличии	27,8
4	Алмагель А фл. 170 мл.	108,5	94,6
5	Алоэ экстракт амп. 1 мл. № 10	95,5	78,16

6	Амлодипин таб. 5 мг. № 30	7,5	7,59
7	Анавенол таб. в п/о обол. № 60	147,5	143,71
8	Анальгин 0,5 № 10	3,5	4
9	Анальгин амп. 50 % 2 мл. № 10	77	71,89
10	Аптечка матери и ребенка	Нет в наличии	208,51
11	Арбидол капс. 0,1 № 10	198	193,95
12	Аскорбиновая кислота 5% 2 мл. № 10	Нет в наличии	13,42
13	Аскорил сироп от кашля 100 мл.	186	155,25
14	Аскорил сироп от кашля 200 мл.	266	263,14
15	Аскорутин таб. № 50	16,5	21,84
16	Баклосан табл. 25 мг. № 50 (баклофен)	373	340,32
17	Био Макс таб. № 60	121,5	132,57
18	Бисопролол таб. 5 мг. № 30	25,5	24,9
19	Бифидумбактерин 5 доз. № 10 сухой	71,5	76,33
20	Бромгексин капли 8 мг. 20 мл.	75,5	74,99
21	Бромокриптин таб. 2,5 мг. № 30	302,5	306,27
22	Бускопан таб. п/о 10 мг. № 20	265	276,6
23	Верошпирон 25 мг. № 20	72,5	68,31
24	Вестибо таб. 8 мг. № 30	Нет в наличии	141,85
25	Витрум Центури табл. № 30	318	316,92
26	Вольтарен эмульгель 1% 50 г.	232	237,88
27	Гастрофарм таб. № 18	95	74,8
28	Гексорал аэр. 0,2 % 40 мл.	198,5	193,25
29	Гематоген С 50 г.	Нет в наличии	7,89
30	Гербион подорожника сироп 150 мл.	184	155,9
31	Гонадотропин хорионич. 1000 Ед. № 5	499,5	490,48
32	Д- Пантенол мазь 25 г. туба	170	169,93
33	Деринат 1,5 % 5 мл. фл. № 1	299	1599,65
34	Дигоксин 0,25 мг. № 30	29,5	27,36
35	Дикло-ф гл. кап. 0,1 % 5 мл. (Диклофенак)	137,5	21,25
36	Диклофенак мазь 2 % 30 г.	11	10,22
37	Дипроспан амп. 1 мл. № 5	781	764,3
38	Зовиракс крем 5% 5г.	177	172,95
39	Индапамид 2,5 мг. таб. п/о № 30	8,5	8,9
40	Инокаин гл. капли 0,4 % 5 мл. флакон	110,5	115,96
41	Кардикет таб. 40 мг. № 50 пролонгир. действия	188	194,51
42	Кетанол 100 мг. № 20 таб. п/о	Нет в наличии	180,91
43	Коделак бронхо таб. № 20	136,5	145,47
44	Конкор 10 мг. таб. № 50	491	482,55
45	Коринфар тб. п/о 10 мг. № 50	68,5	63,37
46	Лактофильтрум таб. 0,5 г. № 60	270,5	287,88
47	Левитра таб. п/о 20 мг. № 1	546	527,65
48	Мотилак табл. п/о 10 мг. № 30	123,5	125,17
49	Найз гель 1% 20 г.	116,5	112,97
50	Нифедипин таб. 10 мг. № 50	26	20,62

51	Но-шпа таб. 40 мг. № 100	211,5	210,25
52	Нурофен тб. 200 мг. № 24	98	99,08
53	Одестон 200 мг. таб. № 50	297	305,09
54	Простамол Уно капс. 320 мг. № 60	1014	1081,83
55	Синекод сироп 200 мл.	251,5	256,97
56	Цистон таб. № 100	224	224,72
57	Эспумизан эмульсия 40 мг. 100 мл. д/внутр. прим.	287	270,01

Таким образом, цены на лекарственные средства, реализуемые в ООО «Аптека оптовых цен № 1», не являются самыми низкими розничными ценами по сравнению с розничными ценами в других аптеках.

Заявитель по настоящему делу - ООО «Центральная аптека № 3» осуществляет аналогичную деятельность по розничной реализации товаров аптечного ассортимента в аптеках по адресам: г. Тамбов, ул. Коммунальная/Носовская, 21/7 и ул. Советская, 143, то есть ООО «Аптека оптовых цен № 1» и ООО «Центральная аптека № 3» являются конкурирующими хозяйствующими субъектами на рынке розничной торговли лекарственных средств г. Тамбова. Заявитель считает нарушением условий конкуренции наименование Ответчика.

Продуктовыми границами рынка является оказание услуг розничной торговли лекарственными препаратами, географическими границами – город Тамбов.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются 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.

Для признания действий недобросовестной конкуренцией одновременно должны выполняться несколько условий, а именно:

- действия должны совершаться хозяйствующим субъектом;
- действия должны быть направленными на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- действия должны противоречить положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- действия причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимущества в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность получить субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое позволяет увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий, то есть действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем указанные термины применяют в связи с их общим значением в русском языке. Так, термин «добропорядочный» обычно толкуется как приличный, достойный одобрения, порядочный, а термин «порядочный», в свою очередь – как честный и соответствующий принятым правилам поведения. Категории «разумность» и «справедливость» отражают различные моральные принципы.

Последним признаком недобросовестной конкуренции, указанным в ее определении, является причинение вреда (или возможность) другому хозяйствующему субъекту - конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент, или в ущербе его деловой репутации. В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками кроме реального ущерба понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). При этом в обоих случаях для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется.

ООО «Аптека оптовых цен № 1» посредством использования своего наименования привлекает покупателей путем введения последних в заблуждение относительно цены реализуемых лекарственных средств. У покупателей к аптечному учреждению с наименованием «Аптека оптовых цен № 1» возникает отношение как к более доступному, дешевому аптечному учреждению. Вышеуказанные действия ООО «Аптека оптовых цен № 1» направлены на получение преимуществ, занятию ООО «Аптека оптовых цен № 1» более выгодного положения на соответствующем товарном рынке по отношению к иным аптечным учреждениям. Рассматриваемое противопоставление одного товара другому по ценовому критерию направлено на дискредитацию конкурентов, может задевать деловую репутацию конкурента, противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. Использование Обществом наименования «Аптека оптовых цен № 1» и размещение его фасадах аптек способствует (может способствовать) оттоку клиентов у конкурентов – иных аптечных учреждений, осуществляющих деятельность на данном товарном рынке. При этом отвлечение покупателей от конкурентов, ведущих добросовестную конкуренцию, приводит к тому, что у таких конкурентов создается потеря или уменьшение прибыли.

Таким образом, в рассматриваемых действиях ООО «Аптека оптовых цен № 1» имеются все признаки недобросовестной конкуренции, перечисленные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции:

- действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности на рынке услуг по розничной торговле лекарственными средствами путем использования наименования «Аптека оптовых цен № 1», которое способствует привлечению клиентов, путем введения последних в заблуждение относительно цены реализуемых лекарственных средств;

- действия противоречат обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- действия причинили или могут причинить убытки хозяйствующим субъектам-конкурентам, в том числе, Заявителю - ООО «Центральная аптека № 3».

Частью 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе: введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров. При этом, в силу [п. 2 ст. 1](#) данной Конвенции объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

Недобросовестная конкуренция представляет собой одну из форм злоупотребления правом, выражающуюся в противоправном поведении субъекта рыночных отношений, который посредством недозволенных законом или противоречащих обычаям делового оборота форм реализации своего субъективного права создает помехи в осуществлении его конкурентами своих предпринимательских прав или наносит ущерб потребителям.

Часть 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации прямо запрещает экономическую (соответственно предпринимательскую) деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Таким образом, Комиссия Тамбовского УФАС России считает, что ООО «Аптека оптовых цен № 1» в рассмотренных обстоятельствах и условиях деятельности не вправе использовать в фирменном наименовании Общества слово «оптовых» при осуществлении розничной торговли лекарственными средствами.

В связи с изложенным, Комиссия приходит к выводу, что действия ООО «Аптека оптовых цен № 1» по использованию в фирменном наименовании Общества слова «оптовых» при розничной реализации лекарственных средств являются недобросовестной конкуренцией на рынке розничной торговли лекарственными средствами г. Тамбова, что запрещено пунктом 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Довод ООО «Аптека оптовых цен № 1» относительно того, что фирменное наименование не привязывается к видам осуществляемой деятельности, и поэтому Общество не нарушает Закон о защите конкуренции, Комиссией Тамбовского УФАС Росси не принимается в силу следующего.

В соответствии с Федеральным законом от 08.08.2001 №129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» регистрирующий орган при проведении регистрации не осуществляет проверку соответствия фирменного наименования Общества антимонопольному законодательству.

Следовательно, формальное соблюдение норм материального права не свидетельствует об отсутствии нарушения Закона о защите конкуренции.

Пункт 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции определяет понятие и признаки недобросовестной конкуренции, которые должны выполняться в совокупности.

Антимонопольный орган, при установлении совершения акта недобросовестной конкуренции, оценивает действия хозяйствующих субъектов-конкурентов, исходя из наличия совокупности вышеуказанных признаков.

Таким образом, в фирменном наименовании юридического лица наличие слова «оптовых» при осуществлении исключительно розничной реализации лекарственных средств является актом недобросовестной конкуренции, так как имеется наличие в совокупности всех условий, которыми подтверждается совершение недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Аптека оптовых цен № 1».

Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, 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»,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Аптека оптовых цен № 1» нарушившим пункт 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части совершения недобросовестной конкуренции на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами г. Тамбова путем использования слова «оптовых» в наименовании Общества, которое вводит в заблуждение покупателей в отношении цены реализуемых лекарственных средств и в отношении продавца услуги.

2. Выдать предписание о прекращении недобросовестной конкуренции в срок **до 20 июля 2014 года**, а именно:

- внести изменения в фирменное наименование ООО «Аптека оптовых цен № 1», не допуская использования слова «оптовый» при осуществлении розничной торговли лекарственными средствами и соответствующим образом изменить вывеску.

3. О выполнении предписания сообщить в Тамбовское УФАС России не позднее 5 дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии

С.В. Мазаева

Члены Комиссии:

Н.Н. Колодина

Е.М. Вислобокова

М.А. Козырева

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Исп. Дедова Е.Н.8 (4752) 71-34-29