

РЕШЕНИЕ № 5-13/тр

Резолютивная часть решения оглашена 20 мая 2010 года
Саратов

г.

Решение в полном объеме изготовлено 01 июня 2010 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области (далее по тексту – Саратовское УФАС России) по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

1. <...> - руководитель управления, Председатель Комиссии;
2. <...> - заместитель руководителя управления, член Комиссии;
3. <...> - и.о. начальника отдела контроля товарных рынков; член Комиссии;
4. <...> - специалист-эксперт, член Комиссии;
5. <...> - специалист-эксперт, член Комиссии.

в присутствии:

1. <...> - представитель территориального органа Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Саратовской области (дов. № 64и-1051/10 от 11.05.2010);

- директор МП «Аптека № 116»,
2. <...>

рассмотрев дело № 5-13/тр по признакам нарушения части 1 статьи 10 Федерального закона 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Федеральный закон "О защите конкуренции") в отношении МП "Аптека № 116",

УСТАНОВИЛА:

1. 24 февраля 2010 года в адрес Саратовского УФАС России поступило представление прокуратуры Федоровского района Саратовской области (исх. № 7-2010 от 17.02.2010) о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении МП "Аптека № 116", по факту завышения МП "Аптека № 116" размеров предельных торговых надбавок на лекарственные средства, утвержденных постановлением Правительства Саратовской области № 574-П от 17.11.2009 "Об установлении предельных размеров торговых надбавок на отдельные лекарственные средства и изделия медицинского назначения" (далее – постановление Правительства Саратовской области № 574-П от 17.11.2009).

В результате рассмотрения указанного представления прокуратуры Федоровского района Саратовской области было установлено следующее.

1) С 1 по 4 декабря 2009 года прокуратурой Федоровского района Саратовской области в отношении МП "Аптека № 116", расположенного в р.п. Мокроус, ул. Первомайская, д.12, была проведена проверка, в ходе которой было выявлено завышение со стороны МП "Аптека № 116" предельных размеров торговых надбавок, установленных постановлением Правительства Саратовской области № 574-П от 17.11.2009.

Согласно товарной накладной № Р-930044 от 12.11.2009 МП "Аптека № 116" 12.11.2009 были приобретены лекарственные средства в ЗАО "СИА Интернейшнл-Саратов", в том числе "Кагоцел 0,012г. таб. X10" - ООО Ниармедик плюс, Россия в количестве 5 упаковок.

Согласно протокола согласования цен к накладной № Р-930044 от 12.11.2009, цена изготовителя на лекарственный препарат "Кагоцел 0,012г. таб. X10" была установлена в размере 184 рубля 24 копейки. Сумма реализации данного лекарственного препарата МП "Аптека № 116" была установлена в размере 248 рублей за упаковку, в связи с чем торговая надбавка составила 34,6%.

Согласно товарной накладной № 136508 от 01.10.2009 МП "Аптека № 116" также было приобретено лекарственное средство "Арбидол 0,05 № 10 табл. п/о" - ОАО Фармстандарт-Томскхимфарм, Россия в количестве 20 упаковок. Цена изготовителя на данный лекарственный препарат была установлена 93 рубля 50 копеек, сумма реализации данного лекарственного препарата МП "Аптека № 116" была установлена в размере 130 рублей за упаковку, в связи с чем торговая надбавка составила 39%.

Постановлением Правительства Саратовской области № 574-П от 17.11.2009 установлены максимальные надбавки к фактической отпускной цене лекарственных препаратов и изделий медицинского значения, применяемых для профилактики и лечения острых респираторных вирусных инфекций и гриппа, в размере 10% для организаций оптовой торговли и в размере 25% для организаций розничной торговли.

2) МП "Аптека № 116" приказом Саратовского УФАС России 15.04.2009 № 80 включено в Реестр хозяйствующих субъектов, имеющих долю на рынке определенного товара более чем 35%, по следующей позиции: розничная торговля фармацевтическими и медицинскими товарами, косметическими и парфюмерными товарами, с долей на соответствующем товарном рынке более 35%.

По результатам предварительного анализа состояния конкуренции на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в административных границах Федоровского муниципального района Саратовской области за 2009 год имеются признаки наличия доминирующего положения МП "Аптека № 116".

По вышеуказанному представлению Саратовским УФАС России было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства № 5-13/тр по признакам нарушения ч.1 ст.10 Федерального закона "О защите конкуренции" в отношении МП "Аптека № 116".

2. На заседаниях Комиссии Саратовского УФАС России 20.04.2010 директор МП "Аптека № 116" Цетва В.А. пояснила, что отпуск (реализация) лекарственных средств производится МП "Аптека №116" в том числе и для ЛПУ на основании договора № 10 от 01.01.2008, заключенного между МП "Аптека № 116" и МУЗ "Мокроусская ЦРБ". На основании информационного письма Министерства здравоохранения Саратовской области № 10-03-17/4992 от 02.11.2009 МП "Аптека № 116" был создан резерв лекарственных средств, для оказания экстренной помощи стационарным больным ЛПУ.

Согласно пояснениям <...>, в указанном письме Министерства здравоохранения Саратовской области не было прямых указаний о создании резерва лекарственных средств, для оказания экстренной помощи стационарным больным ЛПУ, но представитель ответчика посчитала нужным создать минимальный запас противовирусных препаратов, применяемых для лечения и профилактики острых респираторных вирусных инфекций и гриппа, куда вошли препараты "Арбидол 0,05 № 10 табл.п/о", который был получен 01.10.2009, "Кагоцел 0,012 табл. № 10", который был получен 12.11.2009, а также "Арбидол 0,1 № 10 табл.п/о", который был получен 23.11.2009

Также <...> пояснила Комиссии, что на момент проведения проверки прокуратурой Федоровского района, с 1 по 4 декабря 2009, вышеуказанные препараты, находясь в так называемом резерве, не реализовывались МП "Аптека № 116", т.к. в указанный период от МУЗ "Мокроусская ЦРБ" не поступало заявок на обеспечение лекарственными средствами.

Переоценка вышеуказанных препаратов со стороны МП "Аптека № 116" не была произведена вовремя, в связи с тем, что в постановлении Правительства Саратовской области № 547-П от 17.11.2009 вступившем в законную силу 29.11.2009, не было сказано о необходимости переоценки ранее полученных лекарственных средств, применяемых для лечения и профилактики острых респираторных вирусных инфекций и гриппа.

Информационное письмо Министерства здравоохранения Саратовской области, где говорилось о необходимости переоценки лекарственных средств, полученных до 29.11.2009, было получено МП "Аптека № 116" только 03.12.2009. В связи с этим переоценка на вышеуказанные лекарственные препараты была проведена 03.12.2009, т.е. в день проведения прокуратурой Федоровского района вышеупомянутой проверки.

Как следует из информации, представленной прокуратурой Федоровского района (вх. № 799 от 14.05.2010) согласно договору № 10 от 01.01.2008, МП "Аптека № 116" был создан резерв лекарственных средств, предназначенных для снабжения МУЗ "Мокроусская ЦРБ" лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения по бесплатным и льготным рецептам.

Согласно ст.6 Закона Саратовской области № 60-ЗСО от 02.12.1999 "О лекарственном обеспечении населения Саратовской области", финансирование расходов на бесплатное и льготное лекарственное обеспечение отдельных категорий граждан, установленных настоящим Законом, осуществляется за счет средств областного бюджета.

Согласно п.2 ст.2 вышеуказанного Закона бесплатное лекарственное обеспечение предоставляется в том числе и гражданам, страдающим социально значимыми заболеваниями и заболеваниями, представляющими опасность для окружающих, к которым также отнесены ОРВИ и пневмонии, для лечения которых используются в том числе, "Кагоцел 0,012г. таб. X10" и "Арбидол 0,05 № 10 табл. п/о".

Таким образом, вне зависимости от категории приобретателей лекарственных средств (физические лица либо МУЗ "Мокроусская ЦРБ Федоровского района") препараты "Кагоцел 0,012г. таб. X10" и "Арбидол 0,05 № 10 табл. п/о" предназначались для реализации.

3 .На заседании Комиссии Саратовского УФАС России 21.05.2010 представитель территориального органа Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по Саратовской области <...> пояснила, что информационные письма о создании резерва на лекарственные средства и изделия медицинского назначения, применяемые для профилактики и лечения острых респираторных вирусных инфекций и гриппа в адрес МП "Аптека № 116" не направлялись. Создание резерва лекарственных средств и ценообразование лекарственных средств, находящихся в резерве действующими нормативными правовыми актами не предусмотрено. Реализация лекарственных средств осуществляется по общему порядку, независимо от того находятся они в резерве или нет.

Приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ № 312 от 29.04.2005 "О минимальном ассортименте лекарственных средств" определен минимальный обязательный ассортимент лекарственных препаратов, который должен быть на реализации в аптечных учреждениях. Установление цен на лекарственные средства, применяемые для лечения и профилактики острых респираторных вирусных инфекций и гриппа, осуществляется на основании постановления Правительства Саратовской области № 547-П от 17.11.2009.

Переоценка лекарственных средств, применяемых для лечения и

профилактики острых респираторных вирусных инфекций и гриппа должна была быть произведена с момента вступления в законную силу вышеуказанного постановления Правительства Саратовской области № 547-П от 17.11.2009, т.е. с 29.11.2009, независимо от того, когда они были приобретены.

Согласно информации, представленной в адрес Саратовского УФАС России, в ходе рассмотрения дела № 5-13/тр Министерством здравоохранения Саратовской области (исх. № 08-01-10/2037 от 17.05.2010), информационные письма о создании резерва на лекарственные средства и изделия медицинского назначения, применяемые для профилактики и лечения острых респираторных вирусных инфекций и гриппа в адрес МП "Аптека № 116" не направлялись.

Информационное письмо Министерства здравоохранения Саратовской области № 10-03-17/4992 от 02.11.2009 об обеспечении наличия в аптечных учреждениях необходимого ассортимента лекарственных средств, в том числе противовирусных препаратов было опубликовано в журнале "Региональный медико-фармацевтический вестник". Нормативно-правовые акты, регулирующие вопросы создания в аптечных учреждениях резерва лекарственных средств, на сегодняшний день в РФ отсутствуют.

Установление цен на лекарственные средства, применяемые для лечения и профилактики острых респираторных вирусных инфекций и гриппа, осуществляется на основании постановления Правительства Саратовской области № 547-П от 17.11.2009. Реализация лекарственных средств должна осуществляться по общему порядку, независимо от того находятся они в резерве или нет.

4 . С целью установления фактов нарушения МП "Аптека № 116" антимонопольного законодательства Саратовское УФАС России, в соответствии с Порядком проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 25.04.2006 № 108, провело анализ состояния конкурентной среды на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в административных границах Федоровского муниципального района Саратовской области за 2009 год и по его результатам подготовило соответствующий аналитический отчет (имеется в материалах дела).

Кроме того, в материалах дела имеются аналитические отчеты по результатам анализа состояния конкурентной среды на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в административных границах Федоровского муниципального района Саратовской области за 2007 г., также за 2008 г.

Сведения о долях аптечных учреждений на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими

товарами в административных границах Федоровского района в 2007 году приведены в Таблице № 1:

№ п/п	Наименование хозяйствующего субъекта (аптека, сеть)	Доля на рынке %
1	2	3
1.	ЗАО "Бонум"	8,76
2.	МП "Аптека № 116"	42,59
3.	ООО "Милосердие"	48,65
ИТОГО:		100

Сведения о долях аптечных учреждений на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в административных границах Федоровского района в 2008 году приведены в Таблице № 2:

№ т/п	Наименование хозяйствующего субъекта	Доля на рынке, % I квартал	Доля на рынке, % II квартал	Доля на рынке, % III квартал	Доля на рынке, % IV квартал	Итого за 2009 год Доля на рынке, %
1.	МП "Аптека № 116"	45,34	46,32	47,44	48,55	47,02
2.	ООО "Милосердие"	54,66	53,68	52,56	51,45	52,98
ИТОГО:		100	100	100	100	100

Сведения о долях аптечных учреждений на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в административных границах Федоровского района в 2009 году приведены в Таблице № 3:

Таблица №3

№ 1/п	Наименование хозяйствующего субъекта	Доля на рынке, % I квартал	Доля на рынке, % II квартал	Доля на рынке, % III квартал	Доля на рынке, % IV квартал	Итого за 2009 год Доля на рынке, %
3.	МП "Аптека № 116"	50,52	47,35	57,81	56,85	53,39
4.	ООО "Милосердие"	49,48	52,65	42,19	43,15	46,61
ИТОГО:		100	100	100	100	100

Анализ данных, представленных в таблице № 3 позволяет сделать Комиссии следующий вывод:

- доля МП "Аптека № 116" на изучаемом товарном рынке в 2009 году составила 53,39 %, в том числе: I квартал – 50,52 %, II квартал – 47,35 %, III квартал – 57,81 %, IV квартал – 56,85 %;

В соответствии с п.1 ч. 1 ст.5 Федерального закона "О защите конкуренции" доминирующим признается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара превышает пятьдесят процентов, если только при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства или при осуществлении государственного контроля за экономической концентрацией не будет установлено, что несмотря на превышение указанной величины, положение хозяйствующего субъекта на товарном рынке не является доминирующим.

С учетом изложенного, Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с п.1 ч.1 ст.5 Федерального закона "О защите конкуренции" признает положение МП "Аптека № 116" на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами в административных границах Федоровского муниципального района Саратовской области в 2009 году доминирующим.

5. Изучив представленные документы и материалы, заслушав и исследовав доказательства и объяснения сторон по делу, проведя анализ и оценку обстоятельств дела, Комиссия пришла к следующим выводам:

Согласно ч. 1 ст. 10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" запрещаются действия (бездействие) *занимающего доминирующее положение хозяйствующего субъекта*, результатом которых являются или могут являться недопущение, ограничение, устранение конкуренции и (или) ущемление интересов других лиц, в том числе: нарушение установленных нормативными правовыми актами порядка ценообразования.

Постановлением Правительства Саратовской области № 574-П от 17.11.2009 максимальные надбавки к фактической отпускной цене лекарственных препаратов и изделий медицинского значения, применяемых для профилактики и лечения острых респираторных вирусных инфекций и гриппа, установлены в размере 10% для организаций оптовой торговли и 25% для организаций розничной торговли.

МП "Аптека № 116", занимая на рынке услуг розничной торговли лекарственными средствами в административных границах Федоровского муниципального района Саратовской области в 2009 году доминирующее положение, допустило завышение предельного размера торговых надбавок на лекарственные средства "Кагоцел 0,012г. таб. X10" и "Арбидол 0,05 № 10 табл. п/о", утвержденных постановлением Правительства Саратовской области № 547-П "Об установлении предельных размеров торговых надбавок на отдельные лекарственные средства и изделия медицинского назначения", что могло привести к ущемлению интересов приобретателей лекарственных средств.

Таким образом, МП "Аптека № 116" в описанной ситуации нарушило ч.1. ст.10 Федерального закона "О защите конкуренции".

Учитывая изложенное, 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" Комиссия

РЕШИЛА :

1. Признать МП "Аптека № 116" нарушившим ч.1 ст.10 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".
2. Выдать МП "Аптека № 116" предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, а именно: с момента получения настоящего предписания не допускать превышения установленных Правительством Саратовской области предельных размеров торговых надбавок на лекарственные средства.
3. Передать материалы дела № 5-13/тр уполномоченному должностному лицу Саратовского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении МП "Аптека № 116" по ст.14.31 КоАП РФ.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>

Решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия.

ПРЕДПИСАНИЕ № 5-13/тр

01 июня 2010 года

г. Саратов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Саратовской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

1. <...> - руководитель управления, Председатель Комиссии;
3. <...> - заместитель руководителя управления, член Комиссии;
3. <...> - и.о. начальника отдела контроля товарных рынков; член Комиссии;
4. <...> - специалист-эксперт, член Комиссии;
5. <...> - специалист-эксперт, член Комиссии.

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", на основании своего решения от 01.06.2010 по делу № 5-13/тр о нарушении МП "Аптека № 116" части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции",

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. МП "Аптека № 116" прекратить нарушение части 1 статьи 10 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", а именно: **с момента получения настоящего Предписания**, не допускать превышения установленных Правительством Саратовской области предельных размеров торговых надбавок на лекарственные средства.
2. О выполнении настоящего Предписания сообщить письменно **в срок до 21 июня 2010 года**.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

<...>

Предписание может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

