

Резолютивная часть решения оглашена 03 июня 2011 года.

В полном объеме решение изготовлено 17 июня 2011 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия), 03 июня 2011 года, рассмотрев дело № 21 от 13.05.2011г. по признакам нарушения, индивидуальным предпринимателем без образования юридического лица (далее ИПБЮЮЛ <...>) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай из Центра по борьбе с правонарушениями в сфере потребительского рынка и исполнения административного законодательства МВД по Республике Алтай поступили материалы проверки (вх. от 26.04.2011 № 1104), проведенной по факту реализации ветеринарного препарата «Энрофлон» 10% для орального применения, 5мл. с признаками контрафактности в ветеринарной аптеке, расположенной по адресу: г. Горно-Алтайск, ул. Чорос-Гуркина, 20а, владелицей которой, является ИПБЮЮЛ <...>

Из материалов данной проверки следует, что Иностранное частное производственное унитарное предприятие «ВИК – здоровье животных» юридический адрес Витебский р-н, СЭЗ «Витебск», ул. 1-я Журжевская б, 210040 (далее ИП «ВИК- здоровье животных») является изготовителем ветеринарного препарата «Энрофлон» 10% для орального применения, 5мл.

Указанный препарат реализуется на территории Российской Федерации законным представителем ИП «ВИК – здоровье животных» Обществом с ограниченной ответственностью «ВИК – здоровье животных» (ИНН 7713154486, юридический адрес: 141300, Московская обл., г. Сергиев Посад, Новоугличское шоссе, 67, корпус 1) через филиалы Торгового Дома ВИК (ИНН 5027122742, 140050, Московская область Люберецкий р-н, п. Красково, Егорьевское шоссе, 3а).

В декабре 2010 года ИП «ВИК- здоровье животных» был выявлен факт реализации в ветеринарной аптеке, расположенной по адресу: г. Горно-Алтайск, ул. Чорос-Гуркина, 20а, ветеринарного препарата «Энрофлон» 10% для орального применения, 5мл., отличающегося от оригинального по внешнему виду, оформлению и более низкой цене, что и послужило основанием для подачи заявления в правоохранительные органы.

По данному факту 15.03.2011г. сотрудниками Центра по борьбе с правонарушениями в сфере потребительского рынка и исполнения административного законодательства МВД по Республике Алтай была проведена проверка ветеринарной аптеки ИПБЮЮЛ <...>, в ходе которой было изъято из оборота три флакона ветеринарного препарата «Энрофлон» 10% 5мл. на этикетках которого, было нанесено фирменное наименование ООО «ВИК – здоровье животных» (протокол изъятия вещей и документов от 15.03.2011г.).

Исследовав материалы проверки и представленные вещественные доказательства, Комиссией установлено следующее.

Общероссийским классификатором продукции ОК 005-93, утвержденным [Постановлением](#) Госстандарта Российской Федерации от 30.12.1993 N 301, ветеринарные препараты отнесены к коду [93 0000 4](#) "Медикаменты, химико-фармацевтическая продукция и продукция медицинского назначения".

Следовательно, нормативным актом, регулирующим отношения, возникающие в связи с разработкой, производством, изготовлением, доклиническими и клиническими исследованиями лекарственных средств, контролем их качества, эффективности, безопасности, торговлей лекарственными средствами и иными действиями в сфере обращения лекарственных средств, является Федеральный [закон](#) от 22.06.1998 № 86-ФЗ «О лекарственных средствах».

В силу [пункта 1 статьи 19](#), [пункта 6 статьи 32](#) Федерального закона от 22.06.1998 № 86-ФЗ «О лекарственных средствах» лекарственные средства могут производиться, продаваться и применяться на территории Российской Федерации, если они зарегистрированы федеральным органом исполнительной власти, в компетенцию которого, входит осуществление государственного контроля и надзора в сфере обращения лекарственных средств.

Приказом Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 01.04.2005 № 48

утверждены [Правила](#) государственной регистрации лекарственных средств для животных и кормовых добавок (далее - Правила). Данные [Правила](#) устанавливают единую процедуру государственной регистрации отечественных и зарубежных лекарственных средств для животных и кормовых добавок, за исключением кормовых добавок, полученных из генно-инженерно-модифицированных организмов.

В соответствии с [пунктами 14](#) и [17](#) Правил Федеральная служба по ветеринарному и фитосанитарному надзору в течение 10 дней после государственной регистрации лекарственного средства или добавки направляет в Министерство сельского хозяйства Российской Федерации сведения, необходимые для внесения в государственный реестр лекарственных средств для животных и кормовых добавок. Информация, содержащаяся в государственном реестре лекарственных средств для животных и кормовых добавок, является открытой для всеобщего ознакомления на сайте Министерства сельского хозяйства Российской Федерации в сети Интернет, а также подлежит опубликованию Министерством сельского хозяйства Российской Федерации.

Согласно данным названного государственного реестра, ветеринарный препарат «Энрофлон» 10% 5 мл. для орального применения выпускается по ТУ ВУ811000025.029-2007 и имеет сертификат соответствия РОСС ВУ. ПО96. В15467. Свидетельства на ветеринарный препарат «Энрофлон» 10% 5мл. выданы только ИП «ВИК- здоровье животных» (св.во ПВИ-2-7.6/02063 срок действия с 29.12.2006 по 29.12.2011г.) и ООО «ВИК- здоровье животных» (св.во ПВИ-2-2.9/00089 срок действия с 22.02.2006 по 22.02.2011г.).

Вышеизложенные обстоятельства позволяют Комиссии полагать, что правом производить и реализовывать ветеринарный препарат «Энрофлон» 10% 5мл на территории Российской Федерации обладают только ИП «ВИК- здоровье животных» и ООО «ВИК- здоровье животных».

Из материалов рассматриваемого дела следует, что основным видом предпринимательской деятельности ИПБЮЛ Горобец Светланы Анатольевны является розничная торговля лекарственными средствами для животных, кормами и кормовыми добавками, которую она осуществляет на основании лицензии от 27.08.2009 № 22-09-3-000052 на осуществление фармацевтической деятельности.

ИПБЮЛ <...> и продавцы ветеринарной аптеки Рыбасова Вера Петровна, Тетешева Ольга Николаевна в своих письменных объяснениях от 25.03.2011г. указывают, что ветеринарным препаратом «Энрофлон» 10% 5мл. ветеринарная аптека торгует около одного года. Поставку препарата осуществляет Общество с ограниченной ответственностью «СибВест» (ИНН 2224134364, 656037, г. Барнаул, пр. Ленина, 154, офис 213).

Данное обстоятельство подтверждается копией счет-фактуры № 8 от 30.08.2010г., выданной ООО «СибВест», на 79 позиции которой, указан ветеринарный препарат «Энрофлон» 10% 5мл.

Вместе с тем, в материалах проверки имеется информация, представленная Торговым Домом ВИК о том, что в 2010-2011 годах продажа ветеринарного препарата «Энрофлон» 10% 5мл. Обществу с ограниченной ответственностью «СибВест» не осуществлялась.

Также ООО «ВИК - здоровье животных» представлены образцы оригинального ветеринарного препарата «Энрофлон» 10% 5мл. с ее вторичной упаковкой для установления визуальных различий с изъятым из оборота ветеринарной аптеки ИПБЮЛ <...> ветеринарным препаратом «Энрофлон» 10% 5мл.

При сопоставлении изъятых из оборота образцов ветеринарного препарата «Энрофлон» 10% 5мл. с образцами оригинального ветеринарного препарата Комиссией установлено несоответствие технических условий, по которым он выпускается. Согласно сертификату соответствия № РОСС ВУ. ПО96.В15467 ветеринарный препарат «Энрофлон» 10% 5мл. выпускается по ТУ ВУ811000025.029-2007. На этикетках изъятого из оборота препарата указаны другие технические условия: ТУ9310-010-47611900-99. На флаконе оригинального ветеринарного препарата, нанесена маркировка – ПО96, соответствующая номеру сертификата соответствия. На флаконах изъятого из оборота ветеринарного препарата такая маркировка отсутствует.

Вышеизложенные обстоятельства приняты Комиссией в качестве доказательств контрафактного происхождения ветеринарного препарата «Энрофлон» 10% 5мл., изъятого из оборота в ветеринарной аптеке, принадлежащей ИПБЮЛ <...>

В процессе рассмотрения дела ИПБЮЛ <...> пояснила Комиссии, что на рынке ветеринарных препаратов заведен порядок, согласно которому, поставщики к ветеринарным препаратам не прилагают сертификаты соответствия. В качестве документального подтверждения факта сертификации реализуемой продукции в товарно-сопроводительных документах приводятся сведения о сертификатах соответствия ветеринарных препаратов (реестр сертификатов).

По мнению ИПБЮЛ <...> данный порядок продажи ветеринарных препаратов является правильным, и в ее действиях отсутствуют какие-либо нарушения в сфере оборота ветеринарных препаратов, поскольку из содержания сопроводительных документов прилагаемых к

ветеринарным препаратам, при их приемке она не могла определить нелегальное происхождение ветеринарного препарата «Энрофлон» 10% 5мл.

Приведенные доводы ИПБЮОЛ <...> Комиссией не были приняты, по следующим основаниям.

Согласно [части 6 статьи 32](#) Федерального [закона](#) от 22.06.1998 № 86-ФЗ "О лекарственных средствах" розничная торговля лекарственными средствами, предназначенными для лечения животных, должна осуществляться в аптеке, ветеринарной аптеке либо ветеринаром.

Министерством здравоохранения РФ издан приказ от 04.03.2003 № 80 "Об утверждении Отраслевого стандарта "Правила отпуска (реализации) лекарственных средств в аптечных организациях. Основные положения" (далее Правила).

В соответствии с пунктом 4.2. названных Правил, не подлежат приемке лекарственные препараты и другие товары, разрешенные к реализации из аптечных организаций без документов, удостоверяющих их качество.

На лекарственные препараты, не имеющие сертификатов и/или необходимой сопроводительной документации, составляется акт. В последующем они должны быть соответствующим образом промаркированы и помещены в специально выделенную зону отдельно от других лекарственных препаратов до их идентификации, возврата поставщику или уничтожения в установленном [порядке](#).

Пункт 4.5. Правил гласит: все поставки товара должны сопровождаться документами, позволяющими установить дату отгрузки, наименование лекарственного препарата (включая лекарственную форму и дозировку), номер серии и партии, количество поставленного товара, цену отпущенного лекарственного препарата, название и адрес поставщика и получателя, а также документами, подтверждающими качество лекарственных препаратов.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что порядок приемки ветеринарных препаратов и их последующей продажи в ветеринарной аптеке, расположенной по адресу: г. Горно-Алтайск, ул. Чорос-Гуркина, 20а, владельцем которой является ИПБЮОЛ <...>, не соответствует требованиям нормативных документов, регламентирующих розничную торговлю лекарственными средствами.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона 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 с пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Исходя из определения понятия недобросовестной конкуренции для квалификации действий хозяйствующего субъекта как недобросовестная конкуренция необходимо наличие трех обязательных квалифицирующих признаков:

- во-первых, действия хозяйствующего субъекта должны быть направлены на получение преимуществ на соответствующем товарном рынке перед другими хозяйствующими субъектами – конкурентами;

- во-вторых, действия хозяйствующего субъекта должны противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- в-третьих, такими действиями хозяйствующий субъект причинил или может причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанес или может нанести вред их деловой репутации.

Исследовав и оценив материалы дела Комиссия не находит оснований для признания в действиях ИПБЮОЛ <...> нарушений антимонопольного законодательства Российской Федерации, вызвавшихся в недобросовестной конкуренции.

Комиссия признает действия ИПБЮОЛ <...>, связанные с продажей контрафактного ветеринарного препарата «Энрофлон» 10% 5мл., противоречащими законодательству Российской Федерации, поскольку реализация контрафактной продукции запрещена Гражданским Кодексом Российской Федерации и предусматривает как уголовную (статья 146 УК РФ), так и административную (статьи 7.12, 14.33 КоАП РФ) ответственность. Реализация контрафактной продукции противоречит и обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности, справедливости.

Комиссия также полагает, что продажей контрафактного ветеринарного препарата «Энрофлон» 10% 5мл., ИПБЮЮЛ <...> могла причинить как материальные убытки, так и нанести вред деловой репутации ИП «ВИК- здоровье животных» и ООО «ВИК- здоровье животных».

Однако, Комиссия не находит в действиях ИПБЮЮЛ <...>, связанных с продажей контрафактного ветеринарного препарата «Энрофлон» 10% 5мл., наличия преимуществ на товарном рынке.

По мнению Комиссии, реализация в ветеринарной аптеке (г. Горно-Алтайск, ул. Чорос-Гуркина, 20а) ветеринарного препарата «Энрофлон» 10% 5мл. нелегального происхождения стала возможным вследствие несоблюдения ИПБЮЮЛ <...> правил приемки ветеринарных препаратов и их розничной реализации.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к решению о прекращении рассмотрения дела № 21 от 13.05.2011г. в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях ИПБЮЮЛ <...>

Вместе с тем, Комиссия считает, что признаки нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации усматриваются в действиях Общества с ограниченной ответственностью «СибВест» ИНН 2224134364, юридический адрес: 656037, г. Барнаул, пр. Ленина, 154, офис 213, поставившего в ветеринарную аптеку ИПБЮЮЛ <...> контрафактный ветеринарный препарат «Энрофлон» 10% 5мл. для орального применения.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Прекратить рассмотрение дела № 21 от 13.05.2011г. в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в действиях ИПБЮЮЛ Горобец Светланы Анатольевны;

2. Передать материалы дела № 21 от 13.05.2011г. по подведомственности в Алтайское краевое УФАС России для принятия решения о возбуждении дела в отношении Общества с ограниченной ответственностью «СибВест» ИНН 2224134364, юридический адрес: 656037, г. Барнаул, пр. Ленина, 154, офис 213 по признакам нарушения статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».