

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ №2-18/03-2020

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ), КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

20.05.2020 года

г. Пенза

Пензенским УФАС России в рамках исполнения поручения ФАС России от 03.02.2020 №АЦ/7399-ПР/20 при проведении ежедневного мониторинга цен на медицинские маски в аптечных организациях г. Пензы установлена продажа масок ИП .

20.04.2020 сотрудниками Пензенского УФАС России проведен осмотр магазина по адресу г. Пенза. В результате осмотра установлено, что на витрине размещены маски и указатели «Медицинские маски у нас в продаже», «Своя швея ремонт одежды, тел. 8».

21.04.2020 сотрудниками Пензенского УФАС России была приобретена маска у ИП Шпо адресу г. Пенза и получен товарный чек № 039. На товарном чеке продавец отказалась написать в наименовании товара «медицинская маска» и указала «маска цена 100р». Приобретенная маска представляет собой изделие, сшитое из 2 слоев тканного материала, фиксаторы для носа отсутствуют. Этикет на изделии отсутствовал. При этом каких-либо сведений о производителе, составе и иных свойствах изделия, позволяющих определить его характеристики, не содержится. Данное обстоятельство, а также наличие объявления о работе швеи, указывает на собственное изготовление реализуемого изделия под наименованием «Медицинская маска».

Основным видом деятельности ИП Ш..., согласно выписке из ЕГРИП является торговля розничная автомобильными деталями, узлами и принадлежностями (ОКВЭД 45.32).

Приказом Росстандарта от 28.03.2019 N 115-ст утвержден и введен в действие "ГОСТ Р 58396-2019. Национальный стандарт Российской Федерации. Маски медицинские. Требования и методы испытаний" (далее – ГОСТ Р 58396-2019). Настоящий стандарт определяет конструкцию, дизайн, требования к функциональным характеристикам и методы испытаний медицинских масок, предназначенных для ограничения передачи инфекционных агентов от персонала пациентам во время хирургических операций и в других медицинских помещениях с аналогичными требованиями. Медицинская маска с соответствующим микробным барьером также может эффективно способствовать сокращению выхода

инфекционных агентов из носовой и ротовой полости бессимптомного носителя или пациента с клиническими симптомами.

Согласно ГОСТу Р 58396-2019 медицинская маска (medical face mask): медицинское изделие, закрывающее нос и рот и обеспечивающее барьер для минимизации прямой передачи инфекционных агентов между персоналом и пациентом. (пункт 3.1.)

Пунктом 5.1.1 ГОСТа Р 58396-2019 установлено, что медицинская маска представляет собой медицинское изделие, как правило, состоящее из фильтрующего слоя, помещенного, связанного или спрессованного между слоями ткани. Медицинская маска не должна расслаиваться, распадаться или разрываться во время использования. При выборе материалов фильтра и слоев особое внимание должно быть уделено степени чистоты (отсутствие твердых частиц).

В соответствии с частью 3 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболитического воздействия на организм человека.

Согласно части 4 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» на территории Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

Согласно данным Государственного реестра медицинских изделий, размещенного на официальном сайте Росздравнадзора, запись о регистрации изделия «маска медицинская» производства ИП Ш... отсутствует.

Также на изделии отсутствуют данные, подтверждающие его свойства.

Таким образом, изготовленное и реализованное ИП Ш... изделие не соответствует вышеуказанным требованиям, в связи с чем не может

являться/называться «Медицинская маска».

Пункт 5 статьи 4 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300 – 1 «О защите прав потребителей» (далее – Закон о защите прав потребителей) регламентирует, если законами или в установленном ими порядке предусмотрены обязательные требования к товару (работе, услуге), продавец (исполнитель) обязан передать потребителю товар (выполнить работу, оказать услугу), соответствующий этим требованиям.

В силу части 1 статьи 10 Закона о защите прав потребителей изготовитель (исполнитель, продавец) обязан своевременно предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах (работах, услугах), обеспечивающую возможность их правильного выбора.

Являясь изготовителем и продавцом, ИП Ш... обязан был в силу вышеуказанных норм законодательства предоставить потребителю необходимую и достоверную информацию о произведенном изделии, а именно соответствующие качественные характеристики.

В соответствии со статьей 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 года актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленности 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.

Таким образом, рассматриваемые действия ИП Ш... противоречат действующему законодательству Российской Федерации. Указывая на витрине в магазине не соответствующую действительности информацию, а именно: название «Медицинская маска», ИП Ш... нарушает действующее законодательство, тем самым вводит в заблуждение в отношении [качества и потребительских свойств](#) товара, предлагаемого к продаже.

В связи с опасностью распространения COVID-19 на территории Пензенской области наблюдается резкий спрос на средства защиты от вирусной инфекции в виде медицинских масок.

Согласно данным Государственного реестра медицинских изделий, размещенного на официальном сайте Росздравнадзора, зарегистрировано несколько изделий «маска медицинская» (194 записи).

Маски медицинские реализуются в аптечных организациях г. Пензы (ОАО «Фармация, ООО «Рона» и др.)

Согласно сложившимся обычаям делового оборота и практике поведения в предпринимательской деятельности, каждый производитель обеспечивает

доведение до потребителя достоверной информации о составе и качестве своей продукции, что позволяет данной продукции выйти на рынок, стать конкурентоспособной и соответствовать требованиям законодательства. В соответствии с требованиями добросовестности, разумности и справедливости неправомерно использовать наименования продукции, которые могут ввести в заблуждение потребителей.

ИП Ш..., указав на витрине о предложении к продаже изделий «Медицинские маски», не являющиеся медицинскими изделиями, нарушает обычаи делового оборота, требования добросовестности, разумности и справедливости.

При выборе такого продукта как «медицинские маски», потребители склонны ориентироваться на наименование товара.

Таким образом, умышленно указывая на витрине о реализации «Медицинских масок», не соответствующую действительности информацию, ИП Ш... может получить необоснованные конкурентные преимущества в предпринимательской деятельности перед другими хозяйствующими субъектами за счет возможности увеличения продаж, не вкладывая при этом средств в улучшение качества товара и в его соответствие действующему законодательству.

Тем самым ИП Ш... своими действиями может отвлекать потенциальных и реальных покупателей от продукции добросовестных субъектов предпринимательства тем, что не предоставляет правдивую информацию в отношении своего товара и дезинформирует участников гражданского оборота о реальном положении на рынке, вводя их в заблуждение путем формирования представлений, не соответствующих действительности. Указанные действия ИП Ш... могут привести к перераспределению спроса на товарном рынке путем оттока потребителей. Конкуренты ИП Ш... могут лишиться возможности эффективно реализовывать свой товар, что, в свою очередь, не может не отразиться на размере их прибыли.

Таким образом, действия ИП Ш..., связанные с введением в заблуждение в отношении названия изделия и его качественных характеристик при реализации масок, способны причинить убытки конкурентам.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее-Закон 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 добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно пункту 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции не допускается

недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении: качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей.

Таким образом, в действиях ИП Ш . . . усматриваются признаки недобросовестной конкуренции и нарушения пункта 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, выразившиеся во введении в заблуждение в отношении названия продукта и его качественных характеристик реализуемого товара под названием «Медицинская маска».

Согласно пункту 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается хозяйствующему субъекту, в случае выявления признаков нарушения, в том числе, пункта 1 статьи 14.2 настоящего Федерального закона.

Учитывая вышеизложенное, в связи с наличием в действиях ИП Ш... признаков недобросовестной конкуренции и нарушения пункта 1 статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, Пензенское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает ИП Ш... о необходимости прекращения **в срок до 20 июня 2020 года** указанных действий, для чего необходимо:

- прекратить использовать при предложении к продаже в магазине по адресу г. Пенза, несоответствующее название реализуемой продукции;
- обеспечить контроль за соответствием выпускаемой продукции заявленному названию и указанным качественным характеристикам.

О выполнении предупреждения сообщить в Пензенское УФАС России в течение **трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

Предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении. (часть 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции)

В силу части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного

законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения. (часть 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции)