

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении №520

20 сентября 2017 г.

г. Ставрополь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Г.В., рассмотрев протокол от 05.09.2017 г. №284 и материалы административного дела №520, возбужденного 14.08.2017 Ставропольским УФАС России в отношении ООО «Апрель Кавказ» /пр-т. Чекистов, 34/1, г. Краснодар, 350089, ИНН 2310174829, КПП 231001001, ОГРН 1132310011470, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №16 по Краснодарскому краю/ по части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Ставропольского УФАС России поступил ряд заявлений предпринимателей Ставропольского края на действия сети аптек «Аптечный склад». Согласно указанным заявлениям следует, что сеть аптек «Аптечный склад» (ООО «Апрель Кавказ» /пр-т. Чекистов, 34/1, г. Краснодар, 350089/ ведёт недобросовестную ценовую политику, реализуя фармацевтические лекарственные препараты по заниженной стоимости.

Для выяснения обстоятельств дела Ставропольским УФАС России был направлен запрос ООО «Апрель Кавказ». Согласно представленному ответу следует, что ООО «Апрель Кавказ» в своей деятельности (на фасадах аптек, в рекламных материалах) использует наименование «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД». В частности в ноябре 2016 года, в городе Буденновске распространялась реклама различных лекарственных средств с указанием продавца «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» г. Буденновск, ул. Прикумская, 76.

Следует отметить, что в соответствии с лицензией ЛО – 26 – 02 – 002539 от 29 сентября 2016 г. ООО «Апрель Кавказ» имеет право осуществлять розничную торговлю лекарственными препаратами для медицинского применения, отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения, перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения. В соответствии с данной лицензией указаны места осуществления данной деятельности (всего 31 место), в том числе в г. Буденновске, ул. Прикумская, 76. Все места осуществления деятельности ООО «Апрель Кавказ» обозначены как аптечные пункты.

Использование ООО «Апрель Кавказ» на аптеках наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» способно ввести в заблуждение относительно продавца товара, в данном случае лекарственных препаратов.

Указанные обстоятельства послужили основанием для выдачи ООО «Апрель Кавказ» /пр-т. Чекистов, 34/1, г. Краснодар, 350089/ предупреждения по статье 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии со статьей 39.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Предупреждение было направлено в адрес общества 03.02.2017 г., получено обществом 13 февраля 2017 г. Срок исполнения предупреждения 15 дней со дня получения. Пятнадцатидневный срок исполнения предупреждения (без учета выходных и праздничных дней) истек 28 февраля 2017 года. Трехдневный срок на уведомление Ставропольского УФАС России об исполнении предупреждения истек 03.03.2017 года.

Информация об исполнении предупреждения ООО «Апрель Кавказ» в адрес Ставропольского УФАС России не представлена.

Указанные обстоятельства, согласно пункта 1 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», послужили основанием для возбуждения в отношении ООО «Апрель Кавказ» настоящего дела о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.6 настоящего порядка.

В соответствии с п. 10.6 Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1 - 14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

- а) определение временного интервала исследования товарного рынка;
- б) определение продуктовых границ товарного рынка;
- в) определение географических границ товарного рынка;
- г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Для анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке в качестве исходной информации антимонопольным управлением были использованы данные:

территориального органа Росздравнадзора по Ставропольскому краю;

ООО «Апрель Кавказ»;

заявителей.

Согласно п. 2.1 Порядка проведения анализа, временной интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка и доступности информации. Наименьший временной интервал анализа состояния конкуренции должен составлять один год или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год.

На территории Ставропольского края ООО «Апрель Кавказ» (г. Краснодар, пр. Чекистов, 34/1) начало деятельность в 2015 году. По информации, полученной из Министерства здравоохранения Ставропольского края, в 1 квартале ООО «Апрель Кавказ» имело лицензию для осуществления лицензируемого вида деятельности по 41 адресу на территории Ставропольского края. В конце 2016 года в Ставропольское УФАС России поступили многочисленные жалобы от руководителей аптечных учреждений края на действия

аптечной сети ООО «Апрель Кавказ», выразившиеся в использовании наименования «Аптечный склад», которое вводит в заблуждение потребителей, а также в установлении необоснованно низких цен на лекарственные препараты.

В связи с вышеизложенным, временным интервалом исследования целесообразно принять 2016 год и 1 квартал 2017 года.

Продуктовыми границами исследуемого товарного рынка являются услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами.

Согласно информации, полученной от ООО «Апрель Кавказ» (г. Краснодар, пр. Чекистов,34/1), в рассматриваемом временном интервале аптечные учреждения сети осуществляли деятельность в следующих муниципальных районах Ставропольского края: Арзгирский р-н, Кочубеевский р-н, Благодарненский район, Буденновский район, Красногвардейский р-н, Труновский район, Предгорный р-н, Советский район, Кировский район, Изобильненский район, Ипатовский район, Петровский район, а также в городах: Минеральные Воды, Ставрополь, Пятигорск, Невинномысск, Железноводск, Лермонтов. (далее географические границы деятельности аптечных учреждений ООО «Апрель Кавказ»). В данном исследовании рассматривается лицензируемый вид деятельности - услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в географических границах деятельности сети аптечных учреждений ООО «Апрель Кавказ» на территории Ставропольского края.

Таким образом, географические границы рынка определены, как границы деятельности сети аптечных учреждений ООО «Апрель Кавказ», осуществляющие услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами на территории Ставропольского края.

В состав хозяйствующих субъектов (продавцов услуги), действующих на товарном рынке, включаются хозяйствующие субъекты, предоставляющие в рамках географических границ деятельности сети аптечных учреждений ООО «Апрель Кавказ» услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами.

Согласно данным, полученным от территориального органа Росздравнадзора по Ставропольскому краю в рассматриваемый временной период действовало более 2000 лицензий на осуществление фармацевтической деятельности, выданных хозяйствующим субъектам различных форм собственности.

Всего на территории края 54% аптек сети ООО «Апрель Кавказ» осуществляли деятельность под наименованием «Аптечный склад» в географических границах деятельности сети аптечных учреждений ООО «Апрель Кавказ».

Деятельность хозяйствующих субъектов на одном товарном рынке с учетом продуктовых и географических границ может являться обстоятельством, свидетельствующим о наличии конкурентных отношений между этими субъектами.

Таким образом, можно сделать вывод о наличии в рассматриваемом временном интервале конкурентных отношений между всеми хозяйствующими субъектами, имеющими право на осуществление фармацевтической деятельности на основании полученных лицензий, осуществляющими услуги розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в географических границах деятельности сети аптечных учреждений ООО «Апрель Кавказ», и ООО «Апрель Кавказ» (г. Краснодар, пр. Чекистов,34/1).

На рассмотрение дела представитель ООО «Апрель Кавказ» не явился. 18.04.2017 г. в адрес Ставропольского УФАС России поступили объяснения представителя ООО «Апрель Кавказ», в соответствии с которыми следует, что наименование «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» является коммерческим обозначением общества.

Проанализировав материалы дела, Комиссией установлено следующее.

ООО «Апрель Кавказ» осуществляет деятельность по розничной торговле лекарственными препаратами для медицинского применения, хранение лекарственных препаратов для медицинского применения, перевозку лекарственных препаратов для медицинского применения на основании лицензии от 29.09.2016 года №АО -26 -02-002539.

ООО «Апрель Кавказ» на территории Ставропольского края имеет 46 аптечных пунктов. Общество с своей деятельности использует наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» и «Апрель» на аптечных пунктах по следующим адресам:

№п/п	Наименование хозяйствующего субъекта с указанием организационно правовой формы	Фактический адрес аптеки	Название под которым осуществляет деятельность аптека
1	ООО "Апрель Кавказ"	СК, Арзгирский район, Арзгир, Кирова, 17а	Аптечный склад
2	ООО "Апрель Кавказ"	СК, Кочубеевский район, Балахоновское с. ул. Красная, 19	Апрель
3	ООО "Апрель Кавказ"	СК, Кочубеевский район, Барсуковская ст., ул. Шевченко, 108 кв2	Апрель
4	ООО "Апрель Кавказ"	СК, Благодарненский район, Благодарный г., площадь Строителей, 12	Апрель
5	ООО "Апрель Кавказ"	СК, Буденновский район, Буденновск г.Прикумская ул., 76	Аптечный склад
6	ООО "Апрель Кавказ"	СК, Труновский район, Донское с, ул.Кооперативная, 22 а	Аптечный склад
7	ООО "Апрель Кавказ"	Ессентуки, Большая Боргустанская, 20	Апрель
8	ООО "Апрель Кавказ"	Ессентуки,	Апрель

9	ООО "Кавказ"	"Апрель"	К.Маркса/Урицкого Ессентуки, ул.Ермолова, 110д	Апрель
10	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Предгорный район, Ессентукская, Гагарина, 11/1	Аптечный склад
11	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Предгорный район, Железноводск, Энгельса, 21	Аптечный склад
12	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Советский район, Зеленокумск г., Тупой пер., 2	Аптечный склад
13	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Советский район, Зеленокумск, ул. Заводская, 85	Аптечный склад
14	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Кировский район, Зольская, ул. Калинина, 13	Аптечный склад
15	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Изобильненский район, Изобильный г., Чайковского пер., 2а	Аптечный склад
16	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Ипатовский район, Ипатово, Первомайская, 41а	Апрель
17	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Ипатовский район, Ипатово, ул. Гагарина, 106 а	Аптечный склад
18	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Ипатовский район, Ипатово, Центральная, 1	Апрель
19	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Кочубеевский район, Кочубеевское, ул.Ленина, 1 а	Аптечный склад
20	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Кочубеевский район, Кочубеевское, ул.Титова, 40	Аптечный склад
21	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Лермонтов г., проезд Солнечный, в районе здания 2 а	Аптечный склад
22	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Лермонтов г., ул. Ленина, 20	Аптечный склад
23	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Лермонтов, Волкова, 5	Апрель
24	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Кировский район, Марьинская, ул. Победы, 54А	Апрель
25	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Минеральные Воды г., Пушкина ул, 29/22 Партсъезда, 8	Аптечный склад
26	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Минеральные Воды г., ул.50 лет Октября, 48 б	Аптечный склад
27	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Минеральные Воды г., ул.Железноводская, 17	Аптечный склад
28	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Кочубеевский район, Невинномысск г., ул. Гагарина, 23	Аптечный склад
29	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Кочубеевский район, Невинномысск, Калинина, 55	Апрель
30	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Кочубеевский район, Невинномысск, пересечение Калинина, Достоевского и Коминтерна	Аптечный склад
31	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Кировский район, Новопавловск, Центральная, 53	Аптечный склад
32	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Петровский район, Светлоград г., ул. Тургенева, 6а / ул. Кузнечная, 35	Апрель
33	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Петровский район, Светлоград, Калинина, 67	Апрель
34	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Петровский район, Светлоград, Комсомольская, 43	Апрель
35	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Петровский район, Светлоград, Комсомольская, 47	Апрель
36	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Петровский район, Светлоград, пл. Выставочная, 11	Апрель
37	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Петровский район, Светлоград, Пушкина, 19	Апрель
38	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Петровский район, Светлоград, Целинная, 34а	Апрель
39	ООО "Кавказ"	"Апрель"	СК, Изобильненский район, Солнечнодольск п., Энергетиков ул., 2 б	Аптечный склад
40	ООО	"Апрель"	СК, Ставрополь г., 2 Юго-	Аптечный склад

40	Кавказ"		Западный проезд, 26	Аптечный склад
41	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ставрополь г., ул. Серова, 472/4	Апрель
42	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ставрополь, параллель, 38	Апрель
43	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ставрополь, Ленина, 288	Апрель
44	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ставрополь, Мира, 242	Апрель
45	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ставрополь, Сенгилеевская, 19/17	Аптечный склад
46	ООО Кавказ"	"Апрель	СК, Ставрополь, ул. Тухачевского, 28/1	Аптечный склад

Следует отметить, что в соответствии с лицензией ЛО – 26 – 02 – 002539 от 29 сентября 2016 г. ООО «Апрель Кавказ» имеет право осуществлять розничную торговлю лекарственными препаратами для медицинского применения, отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения, перевозка лекарственных препаратов для медицинского применения. Все места осуществления деятельности ООО «Апрель Кавказ» обозначены как аптечные пункты.

Использование ООО «Апрель Кавказ» на аптеках наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» способно ввести в заблуждение относительно продавца товара, в данном случае лекарственных препаратов.

Аптека -и, ж. Учреждение, в котором продаются (или изготавливаются и продаются) лекарства, лечебные средства, предметы санитарии и гигиены. Как в аптеке (совершенно точно; разг. шутол.). Лесная а. (перен.: о дикорастущих лекарственных растениях). (Толковый словарь Ожегова)

Склад -а, мн. -ы, -ов, м. 1. Специальное помещение для хранения чего-н. Заводской с. 2. Запас товаров, материалов, сложенных в одном месте. С. оружия. Дровяной с. II прил. складской, -ая, -бе. Складское помещение. Складское хранение материалов. (Толковый словарь Ожегова).

Использование наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» не является общепринятым правилом среди субъектов, осуществляющих розничную продажу лекарственных средств.

В соответствии с частью 1 статьи 5 ГК РФ, обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Использование в наименовании аптеки слова «СКЛАД» может вызывать у потребителя неверное представление о том, что учреждение осуществляет либо оптовую торговлю препаратами, либо торговлю препаратами по цене более низкой, чем в розничной сети аптек.

Следует отметить, что приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 27 июля 2010 г. №553н утвержден список видов аптечных организаций:

1. Аптека:

- готовых лекарственных форм;
- производственная;
- производственная с правом изготовления асептических лекарственных препаратов.

2. Аптечный пункт.

3. Аптечный киоск.

В соответствии с частью 2 статьи 5 ГК РФ, обычаи, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

Подтверждением факта введения потребителей в заблуждение, служит также ряд заявлений физических лиц, поступивших в Ставропольское УФАС России (№05/680э от 13.02.2017 г., №05/714э от 15.02.2017 г., №1382 от 22.02.2017 г., №05/1421э от 24.03.2017 г., №2541 от 30.03.2017 г., №2542 от 30.03.2017 г., №2660 от 03.04.2017 г., №05/1422 э от 24.03.2017 г.). Согласно указанным заявлениям следует, что аптеки с вывеской «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» открываются в городе Ставрополе, селе Донском Ставропольского края, городе Буденновске. Согласно заявлениям потребителей (№2541 от 30.03.2017 г., №2542 от 30.03.2017 г.), следует, что вывески «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» вводят их в заблуждение относительно уровня цен, а также ассортимента продаваемых фармпрепаратов.

В соответствии с частью 1 статьи 1539 ГК РФ, правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети "Интернет", если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Обозначение «аптечный склад», используемое ООО «Апрель Кавказ», не обладает достаточными различительными признаками и вошло во всеобщее употребление для обозначения определенной деятельности.

В подтверждение указанного обстоятельства свидетельствует также следующее.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности в качестве товарного знака №579766 зарегистрировано изображение, в состав которого входит словесный элемент «АПТЕКА ОТ СКЛАДА». Указанное словесное обозначение является неохраняемым элементом товарного знака.

В соответствии с частью 1 статьи 1483 ГК РФ, не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;

2) являющихся общепринятыми символами и терминами;

3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Таким образом, обозначение «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, а также использоваться в качестве коммерческого обозначения ввиду изложенных выше обстоятельств.

В соответствии со статьей 14.2. Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «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.

В соответствии со статьей 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности следует, что актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Использование ООО «Апрель Кавказ» наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» создает у третьих лиц ложное представление о своей квалификации как участника рынка. Указанные действия отвлекают потребителя от добросовестных субъектов предпринимательской деятельности и создают у потребителя определенное впечатление о продавце фармацевтической продукции, которое не соответствует действительности. Преимущество ООО «Апрель Кавказ» обеспечивается в этом случае, непосредственным информационным воздействием на потребителя. В данном случае, введение в заблуждение путем использования вывески «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД», создает предпосылки к изменению спроса в пользу ООО «Апрель Кавказ» и, соответственно предоставляет указанному хозяйствующему субъекту необоснованное конкурентное преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности. Указанные действия оказывают негативное влияние на состояние конкуренции на рынке розничной реализации фармацевтической продукции, путем перераспределения спроса в пользу недобросовестного участника, о чем свидетельствуют многочисленные обращения хозяйствующих субъектов-конкурентов.

При таких обстоятельствах действия ООО «Апрель Кавказ» следует рассматривать как акт недобросовестной конкуренции, выразившейся во введении в заблуждение в отношении продавца товара путем использования в своей деятельности (на вывесках аптечных пунктов, в рекламе) наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД».

По результатам рассмотрения дела 25.07.2017 Комиссией Ставропольского УФАС России было принято решение:

Признать ООО «Апрель Кавказ» /пр-т. Чекистов, 34/1, г. Краснодар, 350089, ИНН 2310174829, КПП 231001001, ОГРН 1132310011470, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №16 по Краснодарскому краю/ нарушившим статью 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выдать ООО «Апрель Кавказ» /пр-т. Чекистов, 34/1, г. Краснодар, 350089, ИНН 2310174829, КПП 231001001, ОГРН 1132310011470, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №16 по Краснодарскому краю/ предписание о прекращении нарушения статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно о прекращении ООО «Апрель Кавказ» использования в своей деятельности по розничной реализации фармацевтической продукции (на вывесках аптечных пунктов, в рекламе и т.д.) наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД».

Решение изготовлено в полном объеме 03.08.2017 г.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В адрес Ставропольского УФАС России поступили пояснения по делу №520 (от 04.09.2017 г. №140) представителя ООО «Апрель Кавказ» Айрапетова С.М. Согласно указанным пояснений следует, что общество не признает допущенных нарушений в связи с тем, что «Аптечный склад» является коммерческим обозначением. Указанное обозначение обладает различительной способностью и не вводит потребителей в заблуждение.

В соответствии с частью 1 статьи 1539 ГК РФ, правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения, в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети "Интернет", если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Обозначение «аптечный склад» не обладает достаточными различительными признаками, данное обозначение может ввести в заблуждение потребителей в отношении продавца товаров либо уровня цен на реализуемые товары. Используемое обществом обозначение («аптечный склад») не обладает какой-либо оригинальностью и не отражает фактическую деятельность предприятия.

Ввиду того, что использование словосочетания «аптечный склад» противоречит требованиям законодательства, то в данном конкретном случае не имеет правового значения в каком именно стиле (заглавные буквы кириллицы, наклонный шрифт красного цвета, графический элемент в виде прямоугольной рамки и цветовое сочетание) осуществляется данное использование.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным

лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Следует отметить, что ООО «Апрель Кавказ» в своей деятельности также использует коммерческое обозначение «аптека «Апрель». Таким образом, у ООО «Апрель Кавказ» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом предусмотрена административная ответственность, однако данным лицом не были приняты все зависящие от него меры предусмотрительности и осторожности.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев со дня совершения административного правонарушения, а за нарушение антимонопольного законодательства по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, срок привлечения ООО «Апрель Кавказ» к административной ответственности не истек.

Понятие «Малозначительности административного правонарушения», в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, не может быть применено в данном конкретном случае. Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоохранительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В постановлении Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 года №10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судом необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность 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 РФ учитываются при назначении административного наказания.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 года №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным 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.

Действия ООО «Апрель Кавказ» направлены на недобросовестную конкуренцию, которая выразилась во введении в заблуждение в отношении продавца товара путем использования в своей деятельности (на вывесках аптечных пунктов, в рекламе) наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД». Данные действия представляют угрозу общественным отношениям, так как такие действия приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

То есть понятие малозначительности не может быть применено к ООО «Апрель Кавказ» в данном рассматриваемом случае.

В соответствии с частью 4 статьи 14.31 КоАП РФ, За совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Сумма минимального штрафа составляет 100000 руб. Сумма максимального штрафа составляет 500000 руб. Сумма базового штрафа составляет $100000 + (500000 - 100000) / 2 = 300000$ руб.

Должностное лицо не находит в действиях ООО «Апрель Кавказ» обстоятельств отягчающих административную ответственность и обстоятельств смягчающих административную ответственность.



Руководствуясь статьями 2.1, 4.1, 4.1.1, 4.2, 4.3, 14.31, 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Апрель Кавказ» /пр-т. Чекистов, 34/1, г. Краснодар, 350089, ИНН 2310174829, КПП 231001001, ОГРН 1132310011470, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №16 по Краснодарскому краю/ виновным в совершении нарушения статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Назначить ООО «Апрель Кавказ» /пр-т. Чекистов, 34/1, г. Краснодар, 350089, ИНН 2310174829, КПП 231001001, ОГРН 1132310011470, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №16 по Краснодарскому краю/, наказание за нарушение антимонопольного законодательства, предусмотренное частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются по следующим реквизитам:

«Получатель» - УФК МФ РФ по СК (Ставропольское УФАС России), ИНН 2634003887, КПП 263501001, отделение Ставрополь г. Ставрополь, р/с 40101810300000010005, БИК 040702001, ОКТМО 07701000. Код доходов бюджета 161 1 16 02010 01 6000 140. УИН 0319883112092000000933318.

Назначение платежа: штраф за нарушение антимонопольного законодательства по постановлению №520 от 20.09.2017 г.

В случае отсутствия документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, примет решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности по статье 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела, в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.