

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/01/14.2-18/2020

о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «08» сентября 2020 г.

В полном объеме решение изготовлено «09» сентября 2020 г.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 08/01/14.2-18/2020 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

<...>;

члены Комиссии:

<...>,

рассмотрев в отсутствие представителя АО «Босналек» и в присутствии представителя ООО «Квадрат-С» <...>,

дело № 08/01/14.2-18/2020 о нарушении антимонопольного законодательства со стороны по признакам нарушения ООО «Квадрат-С» (ОГРН 1107746643696, ИНН 7718816479, адрес: 107143, г. Москва, 2-й Иртышский проезд, д. 4Б, стр. 5) пункта 1 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление АО «Босналек» (далее – также Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Квадрат-С» (далее – также Ответчик), выразившемся в недобросовестной конкуренции, связанной с размещением на интернет-сайте <http://lizoprim.ru> информации, создающей впечатление о лечебных свойствах БАДа «Лизоприм ЛОР»,

что вводит потребителей в заблуждение.

Данные действия Заявитель считает нарушением запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного Законом «О защите конкуренции».

Комиссия ФАС России по рассмотрению дела № 08/01/14.2-18/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, изучив имеющиеся в материалах дела доказательства, выслушав представителя лица, участвующего в рассмотрении дела, установила следующие обстоятельства.

АО «Босналек» с 1951 года является производителем лекарственных средств для перорального, парентерального и наружного применения.

АО «Босналек» производит более 160 лекарственных средств на основе 83 генерических наименований для ключевых терапевтических областей: неврологии, кардиологии, педиатрии, гастроэнтерологии, оториноларингологии, дерматологии.

В настоящее время на территории Российской Федерации зарегистрированы три пероральных лекарственных средства, содержащих в качестве действующего вещества Лизоцим. Все три препарата выпускаются в лекарственной форме в форме таблеток для рассасывания. Одним из самых известных препаратов на территории Российской Федерации является «Лизобакт».

Как указывает Заявитель, на интернет-странице <http://lizoprim.ru> в сети Интернет размещена следующая информация о БАД «Лизоприм ЛОР» производства ООО «Квадрат-С»:

1. Трудно говорить? Больно глотать? Лизоприм Лор содержит лизоцим, витамин В6, инулин, которые помогают справиться с причиной боли в горле и укрепляют иммунитет.

2. Ваше горло под защитой 24 часа!

3. Устраняет боль в горле;

4. Укрепляет иммунитет;

5. Борется с возбудителями инфекций;

1.

1.

6. Создает здоровую микрофлору;

7. ЛИЗОПРИМ ЛОР - ВАШ ДОМАШНИЙ ДОКТОР.

Вместе с тем, в названии БАДа «Лизоприм ЛОР» также использовано слово «Лор», являющееся медицинским термином, обозначающим область медицины, что создает впечатление о том, что данный БАД обладает лечебными свойствами по указанным выше обстоятельствам.

Соответственно, информация о БАД «Лизоприм ЛОР», размещенная на официальном сайте производителя <http://lizoprime.ru>, создает впечатление о том, что БАД «Лизоприм ЛОР» является лекарственным средством и обладает лечебными свойствами.

Лекарственные препараты не являются тождественными с биологически активными добавками, в том числе вследствие различий в составе действующих веществ, показаниях, требованиях к производству, качеству, эффективности и безопасности указанных товаров.

В то же время какого-либо государственного регулирования цен на БАДы и парафармацевтику не существует. Таким образом, аптечным учреждениям выгоднее реализовывать БАДы, при установлении розничной цены на которые они ничем не ограничены, чем лекарственный препарат, розничная надбавка на который ограничена.

При этом производство БАДов существенно дешевле, чем производство лекарственного препарата. Прежде всего, производители БАДов не обязаны, в отличие от производителей лекарственных препаратов, использовать зарегистрированные Минздравом России фармацевтические субстанции и могут заменить их более дешевыми химическими веществами, которые являются безопасными для здоровья потребителей, но могут не обладать качеством и свойствами фармацевтической субстанции.

Соответственно, размещая на интернет-странице информацию следующего содержания, а именно:

- трудно говорить? больно глотать? Лизоприм Лор содержит лизоцим, витамин В6, инулин, которые помогают справиться с причиной боли в горле и укрепляют иммунитет;
- ваше горло под защитой 24 часа;
- устраняет боль в горле;
- борется с возбудителями инфекций;
- создает здоровую микрофлору,

ООО «Квадрат-С» сознательно вводит потребителей в заблуждение в

отношении лечебных свойств биологически активной добавки к пище. В связи с этим велика вероятность не только отсутствия ожидаемого лечебного эффекта, но и возможность ухудшения течения болезни.

Исходя из изложенного, действия ООО «Квадрат-С» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на рынке биологически активных добавок к пище для защиты от инфекционных возбудителей полости рта («Натур Продукт Фарма Сп. з.о.о», ЗАО «Эвалар», ООО «ИНАТ-ФАРМА», ООО «Биотерра» и т.д.), но не используемыми при рекламировании своих товаров слова и выражения, создающие впечатление о лечебных свойствах биологически активных добавок, а также способны причинить убытки хозяйствующим субъектам-конкурентам.

Таким образом, в действиях ООО «Квадрат-С», выразившихся в размещении на интернет-сайте <http://lizoprим.ru> информации, создающей впечатление о лечебных свойствах БАДа «Лизоприм ЛОР», что вводит потребителей в заблуждение, усматриваются признаки нарушения пункта 1 статьи 14.2 Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с частью 2 статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» в случае выявления в действиях лица признаков нарушения, в том числе статьи 14.2 Закона «О защите конкуренции» указанным лицам выдается предупреждение. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении указанного запрета без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

В связи с изложенным и на основании статьи 39.1 Закона «О защите конкуренции» ФАС России было выдано ООО «Квадрат-С» предупреждение <...> о необходимости прекращения вышеуказанных действий путем прекращения размещения на интернет-сайте <http://lizoprим.ru> информации, создающей впечатление о лечебных свойствах БАДа «Лизоприм ЛОР», а именно:

«- трудно говорить? больно глотать? Лизоприм Лор содержит лизоцим, витамин В6, инулин, которые помогают справиться с причиной боли в горле и укрепляют иммунитет;

- ваше горло под защитой 24 часа;

- устраняет боль в горле;

- борется с возбудителями инфекций;

- создает здоровую микрофлору;

- Лизоприм Лор – ваш домашний доктор».

Настоящее предупреждение подлежало исполнению в течение пятнадцати дней с момента его получения.

О выполнении предупреждения ООО «Квадрат-С» необходимо было сообщить в ФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения.

ООО «Квадрат-С» сообщило в ФАС России о выполнении предупреждения <...>.

Однако в ФАС России поступило заявление <...>, из которого следует, что на официальном сайте ООО «Квадрат-С» по адресу <http://lizoprim.ru>, продолжает размещаться информация о БАД Лизоприм ЛОР, создающая впечатление о том, что БАД является лекарственным средством и обладает лечебными свойствами, а именно:

« - **трудно говорить? больно глотать?** Лизоприм Лор содержит лизоцим, витамин В6, инулин - компоненты, способствующие устранению неприятных ощущений в горле и укреплению иммунитета;

- устраняют боль в горле;

- борются с целым рядом возбудителей инфекций: (бактерии, вирусы, грибы)».

Таким образом, по состоянию на 07.04.2020 предупреждение ФАС России <...> ООО «Квадрат-С» не исполнено.

На основании изложенного издан приказ ФАС России от 20.04.2020 № 415/20 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Квадрат-С» (ОГРН 1107746643696, ИНН 7718816479, адрес: 107143, г. Москва, 2-й Иртышский проезд, д. 4Б, стр. 5) пункта 1 статьи 14.2 Закона «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Ответчиком были представлены письменные пояснения, из которых следует, что Ответчиком были проведены работы по удалению с сайта информации, создающей впечатление о лечебных свойствах БАДа «Лизоприм ЛОР». С 11.06.2019 размещение данной информации на интернет - сайте <http://lizoprim.ru> было прекращено.

Кроме того, Ответчиком была подготовлена новая версия интернет - сайта <http://lizoprim.ru>, в которой информация, создающая впечатление о лечебных свойствах БАДа «Лизоприм ЛОР», отсутствовала.

Позднее, после получения определения о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства Ответчик, проверив размещенную на интернет-сайте информацию, выяснил, что на интернет - сайте <http://lizoprim.ru> была развернута старая версия сайта, которая содержала информацию, создающую впечатление о лечебных свойствах БАДа «Лизоприм ЛОР». Сразу же были проведены работы по возврату новой версии интернет - сайта <http://lizoprim.ru>.

В соответствии с подпунктом 3 пункта 3 статьи 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.

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 со статьей 14.2 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении:

1.

1.

1. 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;
2. количества товара, предлагаемого к продаже, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар;

3. места производства товара, предлагаемого к продаже, изготовителя такого товара, гарантийных обязательств продавца или изготовителя;
4. условий, на которых товар предлагается к продаже, в частности цены такого товара.

Таким образом, Комиссия ФАС России приходит к выводу, что все признаки недобросовестной конкуренции, содержащиеся в пункте 9 части 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях Общества:

1.

1.

1. Направленность на получение преимуществ в предпринимательской деятельности над конкурентами выразилась в размещении на интернет-сайте <http://lizoprим.ru> информации, создающей впечатление о лечебных свойствах БАДа «Лизоприм ЛОР», что вводит потребителей в заблуждение.
2. Противоречие требованиям законодательства и требованиям добропорядочности, разумности и справедливости выражается в нарушении статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающей всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.
3. Указанные действия Ответчика способны причинить убытки конкурентам – производителям биологически активных добавок к пище, информация о которых однозначно указывает на принадлежность товара к биологически активным добавкам и не вводит в заблуждение в отношении того, к какому виду продукции относится реализуемый товар, за счет перераспределения потребительского спроса к продукции, создающей впечатление о том, что она относится к лекарственным средствам.

Вместе с тем, в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Ответчиком на интернет — сайте <http://lizoprим.ru> была размещена новая версия сайта, не содержащая информацию, создающую впечатление о лечебных свойствах БАДа «Лизоприм ЛОР».

При указанных обстоятельствах Комиссия ФАС России полагает, что

основания для выдачи предписания Ответчику о прекращении действий, нарушающих антимонопольное законодательство, отсутствуют.

Принимая во внимание вышеуказанное и руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1.

1.

1. Основания для прекращения рассмотрения дела отсутствуют.
2. Признать действия ООО «Квадрат-С» (ОГРН 1107746643696, ИНН 7718816479, адрес: 107143, г. Москва, 2-й Иртышский проезд, д. 4Б, стр. 5), выразившиеся в размещении на интернет-сайте <http://lizoprим.ru> информации, создающей впечатление о лечебных свойствах БАДа «Лизоприм ЛОР», что вводит потребителей в заблуждение, актом недобросовестной конкуренции, противоречащим пункту 1 статьи 14.2 Закона «О защите конкуренции».

1.

1.

2. Основания для выдачи предписания ООО «Квадрат-С» (ОГРН 1107746643696, ИНН 7718816479, адрес: 107143, г. Москва, 2-й Иртышский проезд, д. 4Б, стр. 5) о прекращении действий, нарушающих антимонопольное законодательство, отсутствуют.