

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о возбуждении дела об административном правонарушении № 4-14.31-589/00-18-14
и проведении административного расследования

20 октября 2014 г.

г. Москва

Я, начальник отдела здравоохранения и социальной политики Управления контроля социальной сферы и торговли ФАС России Дегтярев М.А., рассмотрев материалы дела № 1-10-349/00-18-13 о нарушении антимонопольного законодательства, а так же письмо ООО «Ново Нордиск» от 10.10.2014 № 612 в отношении Пантелеевой Инны Владимировны <...>,

У С Т А Н О В И Л:

В Федеральную антимонопольную службу поступило заявление Закрытого акционерного общества «Торгово-Промышленное Предприятие Северо-Запад» (далее - Заявитель) от 30.07.2013 № 01/1291 (вх. от 07.08.2013 № 64400/13) и дополнительная информация б/н б/д (вх. от 02.09.2013 № 71696/13) к заявлению (далее - Заявление) о навязывании ООО «Ново Нордиск» (далее также Ответчик, Общество) невыгодных условий договора и не относящихся к предмету договора, а также о приостановке отгрузки лекарственных препаратов в адрес Заявителя.

21.01.2013 между Ответчиком и Заявителем был заключен договор № 2013/СЕВЕРО-ЗАПАД о поставках лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения (далее — Договор). В соответствии с пунктом 2.4 Договора поставка лекарственных препаратов выполняется отдельными партиями, в соответствии с заказами.

Заявитель 15.08.2013 и 22.08.2013 направил Ответчику по электронной почте заказы (заявки) на поставку 28.08.2013 лекарственных препаратов с торговыми наименованиями: Виктоза, Актрапид НМ, Протафан НМ, Протафан НМ Пенфилл, НовоРapid Пенфилл, НовоМикс 30 Пенфилл, Левемир Пенфилл, Левемир ФлексПен, ГлюкаГен 1 мг ГипоКит, НовоНорм.

Ответчик приказом ФАС России от 01.12.2009 № 796 включен в реестр хозяйствующих субъектов, ведение которого предусмотрено подпунктом «а» пункта



8 части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закона о защите конкуренции), с долей более 50 процентов в географических границах Российской Федерации на товарных рынках лекарственных препаратов с торговыми наименованиями: Актрапид НМ, Протафан НМ, Протафан НМ Пенфилл, НовоРапид Пенфилл, НовоМикс 30 Пенфилл, Левемир ФлексПен (далее также лекарственные препараты, товар). Соответственно долям Ответчик занимает доминирующее положение на товарных рынках каждого из перечисленных лекарственных препаратов.

Письмом от 28.08.2013 № 376 Ответчик уведомил Заявителя о приостановке отгрузок лекарственных препаратов на основании пункта 18.7 Договора, согласно которому «если у Ответчика имеются основания полагать, что со стороны Заявителя имеет место или может произойти нарушение его обязательств по Договору, Ответчик вправе приостановить отгрузки до получения удовлетворяющей его информации о том, что такое нарушение не произошло и не произойдет».

Оценив совокупность имеющейся информации, ФАС России пришла к выводу, что в действиях Ответчика содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного пунктами 3, 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения Заявления ФАС России в соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции выдала Ответчику предупреждение от 30.09.2013 № ИА/38103/13 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (далее - Предупреждение).

В соответствии с Предупреждением Ответчику необходимо было прекратить действия (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства в срок до 31.10.2013.

Учитывая, что Предупреждение в части подпунктов 2, 3 пункта 1, пункта 2 в установленный антимонопольным органом срок Ответчиком не было выполнено, ФАС России в соответствии с частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции приняла решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Приказом ФАС России от 30.12.2013 № 889/13 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства» возбуждено дело № 1-10-349/00-18-13 по признакам нарушения Ответчиком пунктов 3, 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем 09.01.2014 в ФАС России поступило письмо Ответчика от 26.12.2013 № 606 (вх. от 09.01.2014 № 259/14), содержащее информацию о совершенных Ответчиком действиях во исполнение Предупреждения: Ответчик направил текст дополнительного соглашения № 2 к Договору во исполнение подпунктов 2, 3 пункта 1 Предупреждения.

Изучив и проанализировав полученную информацию, Комиссия пришла к выводу об исполнении Ответчиком подпунктов 2, 3 пункта 1 Предупреждения.

Учитывая, что информация об исполнении Ответчиком подпунктов 2, 3 пункта

1 Предупреждения поступила в антимонопольный орган 09.01.2014, то есть после даты возбуждения дела 30.12.2013, Комиссия в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции приняла решение прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-10-349/00-18-13 в отношении Ответчика по пункту 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

В отношении невыполнения Ответчиком пункта 2 Предупреждения (рассмотреть заказы (заявки) Заявителя и поставить товар на недискриминационных условиях) Комиссия отметила, что у Ответчика в действительности имелась возможность отгрузить товар Заявителю в рамках Договора.

Соответственно, Комиссия пришла к выводу, что действия Ответчика, занимающего доминирующее положение на товарных рынках лекарственных препаратов Актрапид НМ, Протафан НМ, Протафан НМ Пенфилл, НовоРапид Пенфилл, НовоМикс 30 Пенфилл, Левемир ФлексПен, выраженные в отказе от заключения договора поставки с Заявителем путем приостановки отгрузок вышеуказанных лекарственных препаратов, являлись экономически и технологически не обоснованными.

Кроме того, в связи с приостановкой Ответчиком 28.08.2013 отгрузок лекарственных препаратов (письмо подписанное генеральным директором ООО «Ново Нордиск» Пантелеевой И.В. от 28.08.2013 № 376), Заявитель был лишен возможности участия в аукционах, проводимых государственными заказчиками, в результате чего в подавляющем большинстве случаев, победителем аукционов становился единственный участник и максимальное снижение цены составляло не более 0,5 процентов, что подтверждается письмом Заявителя от 11.03.2014 № б/н.

На основании вышеизложенного, Комиссия ФАС России приняла решение о прекращении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-10-349/00-18-13 в отношении ООО «Ново Нордиск» по пункту 3 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции в связи с отсутствием нарушения. Вместе с тем, Комиссия ФАС России признала действия ООО «Ново Нордиск», занимающего доминирующее положение на товарных рынках лекарственных препаратов с торговыми наименованиями: НовоРапид Пенфилл, НовоМикс 30 Пенфилл, Левемир ФлексПен, выразившиеся в экономически и технологически не обоснованном отказе от заключения с Заявителем договора поставки путем приостановки отгрузок указанных лекарственных препаратов, нарушением пункта 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции (решение от 25.08.2014 по делу № 1-10-349/00-18-13, в полном объеме решение изготовлено 05.09.2014 № 18/36159/14).

Пантелеева Инна Владимировна приказом ООО «Ново Нордиск» от 20.04.2013 № 394/Н назначена 20.04.2013 на должность генерального директора ООО «Ново Нордиск», приказом ООО «Ново Нордиск» от 27.03.2014 № 07/Т уволена 27.03.2014 с занимаемой должности.

В соответствии с пунктом 8.1 статьи 8 устава ООО «Ново Нордиск» от 28.11.2013 версия 2013.2 (далее - Устав) руководство текущей деятельностью Общества осуществляется единоличным исполнительным органом Общества —

генеральным директором.

В соответствии с подпунктами 8.4.1 и 8.4.2. пункта 8.4 статьи 8 Устава, генеральный директор отвечает за осуществление текущей деятельности Общества, а также отвечает за выполнение решений Общего собрания участников и Совета директоров. При этом обязательства генерального директора ООО «Ново Нордиск» следовать указаниям Общего собрания участников и Совета директоров не отменяют персональную ответственность должностного лица за нарушение антимонопольного законодательства.

Таким образом, Пантелеева Инна Владимировна, являющаяся в период с 20.04.2013 по 27.03.2014 генеральным директором ООО «Ново Нордиск», нарушила 28.08.2013 пункт 5 части 1 статьи 10 Закона о защите конкуренции, посредством экономически и технологически не обоснованного отказа от заключения с Заявителем договора поставки лекарственных препаратов с торговыми наименованиями: НовоРapid Пенфилл, НовоМикс 30 Пенфилл, Левемир ФлексПен путем приостановки отгрузок.

В соответствии с частью 2 статьи 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП) совершение занимающим доминирующее положение на товарном рынке хозяйствующим субъектом действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, если результатом таких действий является или может являться недопущение, ограничение или устранение конкуренции, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.31.1 настоящего Кодекса, либо совершение субъектом естественной монополии действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двадцати тысяч до пятидесяти тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

Указанные материалы и данные являются достаточными для возбуждения дела.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении Пантелеевой Инны Владимировны <...> дело об административном правонарушении № 4-14.31-589/00-18-14 по признакам административного правонарушения, выразившимся в совершении хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на товарном рынке, действий, признаваемых злоупотреблением доминирующим положением и недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 2 статьи 14.31 КоАП.

2. Провести административное расследование.

3. Пантелеевой Инне Владимировне явиться 19 ноября 2014 г. в 14 час. 00 мин. по адресу: 123995, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11, этаж 1, каб. 102 для дачи объяснений по факту нарушения, а также для подписания протокола об административном правонарушении, либо направить защитника с надлежащим образом оформленными полномочиями на участие в административном производстве по делу об административном правонарушении № 4-14.31-589/00-18-14 со всеми правами, предусмотренными статьей 25.5 КоАП.

Неявка в указанный срок будет расценена как отказ от подписания протокола.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1. КоАП лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также иными процессуальными правами.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП защитник и представитель допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.