

постановление

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**  
**о наложении штрафа по делу об административном правонарушении**  
**№ 033/04/14.33-1121/2019**

11 декабря 2019 года

г. Владимир  
ул. Б. Московская, д.1

Я, руководитель Владимирского УФАС России «\_\_\_\_\_», рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 033/04/14.33-1121/2019, возбужденного 01.11.2019 г. протоколом об административном правонарушении в отношении юридического лица – ООО «Аптечный склад «Владимир» (юр. адрес: г. Краснодар, ул. 9-Тихая, д.11/1, литер А, кабинет2/2, ИНН 2311237567, ОГРН 172375042344), по факту совершения действий, образующих состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ,

**УСТАНОВИЛ:**

Решением управления Федеральной антимонопольной службы по Владимирской области от 12.08.2019 г. по делу № 033/01/14.2-438/2019 установлен факт нарушения статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) - недобросовестной конкуренции в форме введения в заблуждение со стороны ООО «Аптечный склад «Владимир».

В соответствии с п. 1.2 ст. 28.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, является поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 2 статьи 49 Закон о защите конкуренции решение по делу о нарушении антимонопольного законодательства должно быть изготовлено в полном

объеме в течение десяти рабочих дней со дня оглашения резолютивной части решения. Копии такого решения немедленно направляются или вручаются лицам, участвующим в деле. Дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

Резолютивная часть решения оглашена 05.08.2019 года.

Решение в полном объеме изготовлено 12.08.2019 года.

В ходе рассмотрения дела № 033/01/14.2-438/2019, Комиссия Владимирского УФАС России установила следующие обстоятельства (событие административного правонарушения и его квалификация).

ООО «Аптечный склад «Владимир» зарегистрировано в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 16 по Краснодарскому краю. Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Аптечный склад «Владимир» является торговля розничная лекарственными средствами в специализированных магазинах (аптеках) (код ОКВЭД 47.73).

Согласно лицензии № ЛО-33-02-001330 от 23 ноября 2018г. Общество на территории Владимирской области начало деятельность по следующим адресам:

- Владимирская обл., г. Владимир, Суздальский проспект, д.24;
- Владимирская обл., г. Ковров, пр-т Ленина, д.11;
- Владимирская обл., г.Александров, ул.Революции, д.40;
- Владимирская обл., г.Муром, ул.Льва Толстого, д.20.

Все места осуществления деятельности Общества обозначены как аптечные пункты. Общество на территории Владимирской области имеет 4 аптечных пунктов, в своей деятельности использует наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД».

В соответствии с лицензией № ЛО-33-02-001330 от 23 ноября 2018г. ООО «Аптечный склад «Владимир» имеет право осуществлять по вышеуказанным адресам следующие виды деятельности: розничную торговлю лекарственными препаратами для медицинского применения, отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения, хранение лекарственных препаратов для медицинского применения.

Согласно пояснениям ООО «Аптечный склад «Владимир» датой открытия аптечного пункта по адресу г. Александров, ул. Революции, д.40 считается 31.08.2018.

15 сентября 2017г. Федеральной службой по интеллектуальной собственности зарегистрирован товарный знак № 630354. Правообладателем указанного товарного знака является индивидуальный предприниматель Анисимов В.Г. Товарным знаком является определенное графическое изображение (в виде чемодана) на котором нанесена надпись «Аптечный склад», являющейся неохраняемым элементом товарного знака.

Данный товарный знак зарегистрирован в отношении ряда медицинских и фармацевтических товаров и услуг, в том числе в отношении розничной и оптовой продажи лекарственных средств, ветеринарных и гигиенических препаратов и материалов медицинского назначения (35 класс МКТУ), а также консультаций по вопросам фармацевтики (44 класс МКТУ).

15 сентября 2017 г. между ИП «\_\_\_\_\_» и ООО «Аптечный склад «Владимир» (учредитель «\_\_\_\_\_», размер доли 100%) заключен лицензионный договор, в соответствии с которым ООО «Аптечный склад «Владимир» получило право использования товарного знака любым не запрещенным законодательством способом.

18 марта 2019 г. Владимирским УФАС России в связи с установлением в действиях ООО «Аптечный склад «Владимир», выразившихся во введении в заблуждение в результате розничной реализации аптечной продукции под обозначением «Аптечный склад», признаков нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции, ООО «Аптечный склад «Владимир» было выдано предупреждение о необходимости в срок до 26 апреля 2019 г. прекращения использования в рамках осуществления деятельности по розничной реализации аптечной продукции наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД».

Данное предупреждение не было получено ООО «Аптечный склад «Владимир», что подтверждается отчетом с сайта «Почта России» об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 60003633409747.

Согласно пункту 2 статьи 54 Гражданского кодекса место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа - иного органа или лица, уполномоченных выступать от имени юридического лица в силу закона, иного правового акта или учредительного документа, если иное не установлено законом о государственной регистрации юридических лиц.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Аптечный склад «Владимир» находится по адресу - 350067, Краснодарский край, город Краснодар, улица 9-я Тихая, дом 11/1. По данному адресу Владимирским УФАС России было направлено предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства № 05/1154-есб от 18.03.2019 (60003633409747).

Таким образом, предупреждение, выданное Владимирским УФАС России в отношении ООО «Аптечный склад «Владимир», в срок, установленный антимонопольным органом, не выполнено.

В связи с этим, приказом Владимирского УФАС России от 13.05.2019г. № 56/19 в отношении ООО «Аптечный склад «Владимир» возбуждено дело № 033/01/14.2-438/2019 по признакам нарушения статьи 14.2 Закона о защите конкуренции.

Позиция и доводы заявителя изложены в заявлении и состоят в том, что обозначение «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД», используемое ООО «Аптечный склад «Владимир» вводит неопределенный круг потребителей в заблуждение относительно вида осуществляемой данным лицом предпринимательской деятельности и оказывает негативное влияние на состояние конкуренции на рынке розничной торговли лекарственными препаратами, путем перераспределения спроса в пользу ООО «Аптечный склад «Владимир», что является актом недобросовестной конкуренции.

Позиция и доводы ООО «Аптечный склад «Владимир» изложены в письменных пояснениях (вх. №1178 от 28.02.2019г., вх. №3758 от 17.06.2019г, вх. №3812 от 14.06.2019г.) и состоят в следующем.

ООО «Аптечный склад «Владимир» в письменном пояснении факт нарушения антимонопольного законодательства не признает и утверждает, что используемое обществом словосочетание «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» не вводит потребителей в заблуждение относительно цены и условий реализации лекарственных средств, деятельности аптечных организаций. Так, на входных группах аптек, на табличке со сведениями размещается надпись, указывающая на вид данного аптечного учреждения: «Аптека» или «Аптечный пункт». На фасадах аптек размещаются надписи «Аптека», а также консольные вывески в виде объемного креста с подсветкой, которыми в соответствии с устоявшейся международной практикой обозначаются аптечные учреждения розничной торговли.

Общество полагает, что словосочетание «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» выступает в качестве средства индивидуализации в качестве зарегистрированного торгового обозначения №

630354. Поскольку товарный знак был зарегистрирован с возможным использованием в отношении розничной продажи лекарственных средств и прошел государственную экспертизу, то отсутствуют основания считать данное средство индивидуализации вводящим в заблуждение.

Также общество обращает внимание комиссии на то, что о квалификации действий, связанных с использованием обозначения «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» как недопустимых и противоречащих законодательству, Обществу стало известно после получения Приказа Владимирского УФАС России о возбуждении дела № 033/01/14.2-438/2019 от 13.05.2019, в связи с чем, Общество было лишено возможности реализовать право на добровольное прекращение действий, связанных с использованием обозначения «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» до момента возбуждения дела.

Принимая решение по делу, Комиссия Владимирского УФАС России исходит из следующего.

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

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 действиях ООО «Аптечный склад «Владимир» имеются все признаки недобросовестной конкуренции, перечисленные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, а именно:

- действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности на рынке услуг по розничной торговле лекарственными средствами путем использования наименования (обозначения) «Аптечный склад», которое способствует привлечению клиентов, путем введения последних в заблуждение относительно продавца товара и цены реализуемых лекарственных средств;

- действия противоречат обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- действия причинили или могут причинить убытки хозяйствующим субъектам-конкурентам, в том числе, Заявителю - ООО «Руденко».

Из статьи 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.

Частью 1 статьи 5 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) установлено, что 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.

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

Согласно п. 22 Приказа Минздрава России от 31.08.2016 № 647н «Об утверждении Правил надлежащей аптечной практики лекарственных препаратов для медицинского применения» субъект розничной торговли должен иметь вывеску с указанием вида аптечной организации на русском и национальном языках: «Аптека» или «Аптечный пункт» или «Аптечный киоск».

Консольной вывеской в виде объемного креста по обычаям фармацевтической деятельности обозначаются аптечные учреждения, которые могут быть учреждениями как розничной продажи, так и оптовой.

При этом ООО «Аптечный склад «Владимир» осуществляет свою деятельность под наименованием «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД». Таким образом, действующим законодательством понятие «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» не предусмотрено.

Согласно толковому словарю Ожегова аптека - учреждение, в котором продаются (или изготавливаются и продаются) лекарства, лечебные средства, предметы санитарии и гигиены; согласно толковому словарю - заведение, где готовят и продают лекарства; аптека - место продажи и приготовления лекарств (словарь иностранных слов русского языка).

Тогда как склад - специальное помещение для хранения чего-нибудь (толковый словарь Ожегова), запас чего-нибудь, большое количество каких-нибудь предметов, сосредоточенных, сложенных в одном месте, специально приспособленное помещение, место, здание, куда складываются и где хранятся запасы товара, материалов (толковый словарь Ушакова).

Использование таких обозначений как «оптовый склад», «аптечный склад» для индивидуализации предприятий, осуществляющих складское хранение и оптовую торговлю, является обычаем делового оборота и обозначение «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД», используемое предприятием розничной торговли создает ложное впечатление о квалификации данного хозяйствующего субъекта как участника оптового рынка.

Владимирским УФАС России на сайте Управления в период с 19.06.2019 – 26.06.2019г. был размещен опрос, целью которого являлось выявление формируемого у потребителей впечатления об аптечном пункте с коммерческим обозначением "Аптечный склад". Респондентам предлагалось ответить на следующие вопросы:

- "Ассоциируется ли с низкими ценами название аптеки "Аптечный склад?". 63% респондентов на данный вопрос ответили "Да", 37% респондентов ответили "Нет";

- "Название "Аптечный склад" вызывает ассоциации с тем, что в аптеке осуществляют оптовую торговлю лекарственными препаратами?". 27% респондентов на данный вопрос ответили "Нет", 73% респондентов ответили "Да";

- Отдали бы Вы предпочтение аптеке с названием "Аптечный склад" в сравнении с другими аптечными учреждениями?". 16% респондентов на данный вопрос ответили "Нет", 35% респондентов ответили "Да", 49% ответили, что не обращают внимание на

название аптеки.

Результаты проведенного Владимирским УФАС России опроса показали, что для некоторых потребителей название аптеки является важным фактором при выборе аптечного учреждения. При этом такое наименование аптеки как «Аптечный склад» у значительного количества респондентов создает впечатление о том, что аптечный пункт осуществляет оптовую торговлю лекарственными препаратами, а также о реализации лекарственных препаратов по более низким ценам.

Следовательно, использование в наименовании аптеки слова «склад» может вызывать у потребителя неверное представление о том, что учреждение осуществляет либо оптовую торговлю препаратами, торговлю препаратами по цене более низкой, чем в розничной сети аптек, а также впечатление о более широком ассортименте препаратов, имеющихся в наличии.

Довод общества о том, что регистрация товарного знака «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД», исключает введение в заблуждение (вх. №1178 от 28.02.2019г), также отклоняется как несостоятельный по следующим основаниям.

15 сентября 2017г. Федеральной службой по интеллектуальной собственности зарегистрирован товарный знак № 630354. Правообладателем указанного товарного знака является индивидуальный предприниматель «\_\_\_\_\_». Товарным знаком является определенное графическое изображение (в виде чемодана) на котором нанесена надпись «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД», являющейся 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; являющихся общепринятыми символами и терминами; 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. В тоже время товарный знак N 630354 зарегистрирован за определенными классами МКТУ (5,10,35,44). Класс 35 МКТУ включает деятельность организации по продаже розничной и оптовой деятельности.

То обстоятельство, что товарный знак № 630354 содержит слова «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» в качестве неохраняемого элемента подтверждает, что указанное словосочетание вошло во всеобщее употребление для обозначения товаров (в данном случае услуг) определенного вида.

Заключенный между ООО «Аптечный склад «Владимир» и ИП «\_\_\_\_\_» лицензионный договор от 15.09.2017 подтверждает урегулирование сторонами правоотношений по поводу права использования товарного знака № 630354, но не свидетельствует об отсутствии в действиях ООО «Аптечный склад «Владимир» нарушения антимонопольного законодательства.

Довод общества о том, что ООО «Аптечный склад «Владимир» было лишено права добровольного прекращения действий, связанных с использованием обозначения «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД», отклоняется как несостоятельный по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 3 ст. 54 ГК РФ в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица. Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются

полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Согласно ч. 1 ст. 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Аптечный склад «Владимир» находится по адресу - 350067, Краснодарский край, город Краснодар, улица 9-я Тихая, дом 11/1. По данному адресу Владимирским УФАС России было направлено предупреждение о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства № 05/1154-есб от 18.03.2019 (60003633409747). 06.05.2019г. предупреждение вернулось отправителю.

В рамках рассмотрения дела, в соответствии с частью 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции был проведен анализ состояния конкуренции, по результатам которого установлено наличие конкурентных отношений между ООО «Руденко» и ООО «Аптечный склад «Владимир» на рынке услуг розничной торговли лекарственными препаратами, изделиями медицинского назначения и сопутствующими товарами в специализированных магазинах (аптеках) в географических границах муниципального образования «город Александров» в период с 31.08.2018- 05.02.2019гг.

В соответствии со статьей 14.2 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении: 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.

Действия ООО «Аптечный склад «Владимир», выразившиеся в использовании на территории Владимирской области в своей деятельности (на вывесках аптечных пунктов и т.д.) наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД», отвлекают потребителя от добросовестных субъектов предпринимательской деятельности и создают у потребителя определенное впечатление о продавце фармацевтической продукции, которое не соответствует действительности и способны ввести в заблуждение относительно продавца товара, в данном случае лекарственных препаратов.

Для признания действий общества недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий, и факта причинения реального ущерба, исчисление его размера не требуется.

В данном случае преимущество Общества обеспечивается непосредственным информационным воздействием на потребителя, введение в заблуждение путем использования спорной вывески создает предпосылки к изменению спроса в пользу Общества, предоставляя указанному хозяйствующему субъекту необоснованное конкурентное преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности.

В результате указанных действий Общества возникает возможность причинения убытков конкурентам (в т.ч. ООО «Руденко») в результате перераспределения спроса.

Вышеизложенные доводы Комиссии подтверждаются также сложившейся судебной практикой:

1. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 8 октября 2018 года по делу № А63-13299/2017;
2. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 31 июля 2018 года по делу № А63-13968/2017, (Определением Верховного Суда РФ от 12.11.2018 N 308-КГ18-18398 по делу № А63-13968/2017 отказано заявителю в передаче кассационной жалобы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации);
3. Постановление Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 30.04.2019г. № 19АП-2076/2019 по делу №А64-433/2019;
4. Постановление Двадцатого арбитражного апелляционного суда от 24.07.2019г. № 20АП-3734/2019 по делу № А09-1532/2019.

Решением Комиссии Владимирского УФАС России от 12.08.2019 г. действия ООО «Аптечный склад «Владимир» признаны недобросовестной конкуренцией в форме введения в заблуждение, запрещенной ст. 14.2 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании решения по делу № 033/01/14.2-438/2019 от 12.08.2019 ООО «Аптечный склад «Владимир» было выдано предписание о прекращении нарушения ст. 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части прекращения использования на территории города Александров Владимирской области в рамках осуществления деятельности по розничной реализации аптечной продукции (на вывесках аптечных пунктов, в рекламе и т.д.) обозначения «Аптечный склад». Исполнить в срок до 16 сентября 2019г., отчитаться об исполнении до 19 сентября 2019г. ООО «Аптечный склад «Владимир» предписание не исполнило.

В соответствии со статьей 37 Закона о защите конкуренции, за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие организации и их должностные лица несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

В соответствии с ч. 1 ст. 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.

Размер штрафа рассчитывается с учетом требований примечания к ст. 14.31 КоАП РФ.

Таким образом, в действиях ООО «Аптечный склад «Владимир» содержатся признаки административного нарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: - город Александров Александровского района Владимирской области.

Время совершения административного правонарушения - период с 31.08.2018 (дата открытия аптечного пункта) по настоящее время.

Объект правонарушения - общественные отношения, складывающиеся в сфере антимонопольного регулирования.

Объективная сторона данного правонарушения выражается во введении в заблуждение в отношении продавца товара путем использования в предпринимательской деятельности наименования «Аптечный склад», что является актом недобросовестной конкуренции.

Субъект правонарушения - ООО «Аптечный склад «Владимир» (юр. адрес: г. Краснодар, ул. 9-Тихая, д.11/1, литер А, кабинет2/2, ИНН 2311237567, ОГРН 172375042344).

Субъективная сторона правонарушения - выраженная виной, понятие которой раскрывается в части 2 статьи 2.1 КоАП РФ.

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 КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

У ООО «Аптечный склад «Владимир» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых антимонопольным законодательством Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, однако ООО «Аптечный склад «Владимир» не были приняты все зависящие от нее меры по их соблюдению. Таким образом, вина ООО «Аптечный склад «Владимир» в совершенном административном правонарушении установлена.

Факт совершения административного правонарушения подтверждается решением Комиссии Владимирского УФАС России от 12.08.2019г. по делу № 033/01/14.2-438/2019 о нарушении антимонопольного законодательства, протоколом об административном правонарушении от 01.11.2019 № 033/04/14.33-1121/2019, а также другими материалами дела.

Объективных обстоятельств, делавших невозможным выполнение ООО «Аптечный склад «Владимир» требований Закона о защите конкуренции и недопущения совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, не усматривается.

Дополнительно должностным лицом Владимирского УФАС России исследован вопрос о малозначительности.

В силу статьи 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

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 судам 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 г. № 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 «Аптечный склад «Владимир», связанные с использованием в своей деятельности наименования «Аптечный склад», являются актом недобросовестной конкуренции, так как направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, могут причинить убытки хозяйствующим субъектам - конкурентам путем перераспределения спроса на товарном рынке розничной торговли лекарственными средствами, а также могут нанести вред их деловой репутации.

Оснований для признания указанного правонарушения малозначительным должностное лицо Владимирского УФАС России не находит.

ООО «Аптечный склад «Владимир» представил письменные пояснения в материалы дела (вх. 7088 от 25.10.2019) по факту вменяемого административного правонарушения. Доводы, указанные в данном письме аналогичны доводам, рассмотренным и отраженным в решении по делу № 033/01/14.2-438/2019 от 12.08.2019, которые были отклонены как несостоятельные. Оснований для переоценки вышеуказанных выводов не имеется.

В соответствии с п. 4 примечания к ст. 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 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, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, 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.

В соответствии с п. 2,3 примечания к ст. 14.33 КоАП РФ при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2 или 14.33 настоящего Кодекса, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2 - 7 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса.

При назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2 или 14.33 настоящего Кодекса, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 1 и 2 части 1 статьи 4.3 настоящего Кодекса, а также следующие обстоятельства, отягчающие административную ответственность:

1) совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год;

2) причинение в результате совершения административного правонарушения ущерба гражданам, организациям или государству в размере более одного миллиона рублей либо извлечение в результате совершения административного правонарушения дохода в размере более пяти миллионов рублей;

3) совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 19.8 настоящего Кодекса, если за это административное правонарушение лицо уже подверглось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 настоящего Кодекса. Данное обстоятельство может быть применено только к тому административному правонарушению, в рамках дела о котором были истребованы сведения (информация), необходимые для расчета размера административного штрафа.

Часть 2 статьи 4.2 КоАП РФ предусматривает, что должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе.

Обстоятельством, смягчающими административную ответственность, установленное должностным лицом, является совершение ООО «Аптечный склад «Владимир» правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ впервые.

Установлено обстоятельство, отягчающее административную ответственность, предусмотренное п. 3 примечания к ст. 14.31 КоАП РФ, а именно - продолжение ООО «Аптечный склад «Владимир» противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его.

Базовый штраф определяется как сумма минимального размера административного штрафа (МинШ) и половина разности максимального размера административного штрафа (МаксШ) и минимального размера административного штрафа (МинШ) и рассчитывается по следующей формуле:

$$БШ = (\text{МаксШ} - \text{МинШ}) / 2 + \text{МинШ} = (500\,000,00 - 100\,000,00) / 2 + 100\,000,00 = 300\,000,00.$$

Таким образом, сумма минимального размера административного штрафа и половины разности максимального и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение ООО «Аптечный склад «Владимир» административного правонарушения, составляет 300 000 рублей.

Каждое из обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, учитывается при исчислении размера административного штрафа в размере одной восьмой разности максимального (МаксШ) и минимального (МинШ) размера административного штрафа и определяется по формуле:

$$ОО (ОС) = (\text{МаксШ} - \text{МинШ}) / 8,$$
 где ОО - обстоятельство, отягчающее административную ответственность; ОС - обстоятельство, смягчающее административную ответственность.

$$ОО (ОС) = (500\,000,00 - 100\,000,00) / 8 = 50\,000,00$$

Размер административного штрафа, который подлежит наложению на юридическое лицо за административное правонарушение, предусмотренное ст. 14.33 КоАП (ПШ), является суммой базового штрафа и обстоятельств, отягчающих административную

ответственность, уменьшенной на сумму обстоятельств, смягчающих административную ответственность:

$ПШ = БШ + (ОО \times n) - (ОС \times n)$ , где  $n$  - количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

С учетом установленного одного смягчающего административную ответственность обстоятельства, рассчитанный размер административного штрафа подлежит уменьшению на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа, за каждое смягчающее административную ответственность обстоятельство, а именно на 50 000 руб., следовательно, размер административного штрафа подлежит уменьшению на 50 000 руб.

С учетом установленного одного отягчающего административную ответственность обстоятельства, сумма штрафа подлежит увеличению на 50 000 р.

$$300\ 000,00 + (50 \times 1) - (50 \times 1) = 300\ 000,00 + 50\ 000,00 - 50\ 000,00 = 300\ 000,00$$

Минимальный штраф определен в ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ и составляет 100 000 р.

В рассматриваемом случае штраф, подлежащий взысканию, составляет 300 000,00 руб. (сто пятьдесят тысяч рублей).

Таким образом, размер административного штрафа, назначаемый за совершенное ООО «Аптечный склад «Владимир» административное правонарушение по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ должен составить 300 000 руб.

При решении вопроса о виде и размере административного наказания учтен характер совершенного юридическим лицом административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность.

Срок давности привлечения юридического лица к административной ответственности, установленный части 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Допущенных при производстве по делу об административном правонарушении нарушений процессуальных требований, установленных КоАП РФ, последствием которых явилось необеспечение лицу, в отношении которого возбуждено рассматриваемое дело, гарантий, предусмотренных КоАП РФ, не установлено.

Все процессуальные права лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные КоАП РФ, соблюдены.

Постановление о наложении штрафа по делу об административном правонарушении №033/04/14.33-1121/2019 вынесено в отсутствие законного представителя ООО «Аптечный склад «Владимир», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела (исх. № 05/5427-есб от 15.11.2019 года, почтовый идентификатор 60003641402259), каких-либо ходатайств не заявлявшего.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 2.4 а также частью 1 статьи 14.33, статьями 4.5, 29.5, 29.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛ:

Признать юридическое лицо – ООО «Аптечный склад «Владимир» (юр. адрес: г. Краснодар, ул. 9-Тихая, д.11/1, литер А, кабинет2/2, ИНН 2311237567, ОГРН 172375042344), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (триста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководитель управления

«\_\_\_\_\_»