



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

РЕКОМЕНДАЦІЇ

АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ КИЇВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

«23» травня 2019 року

№ 60/10-рк/к

м. Київ

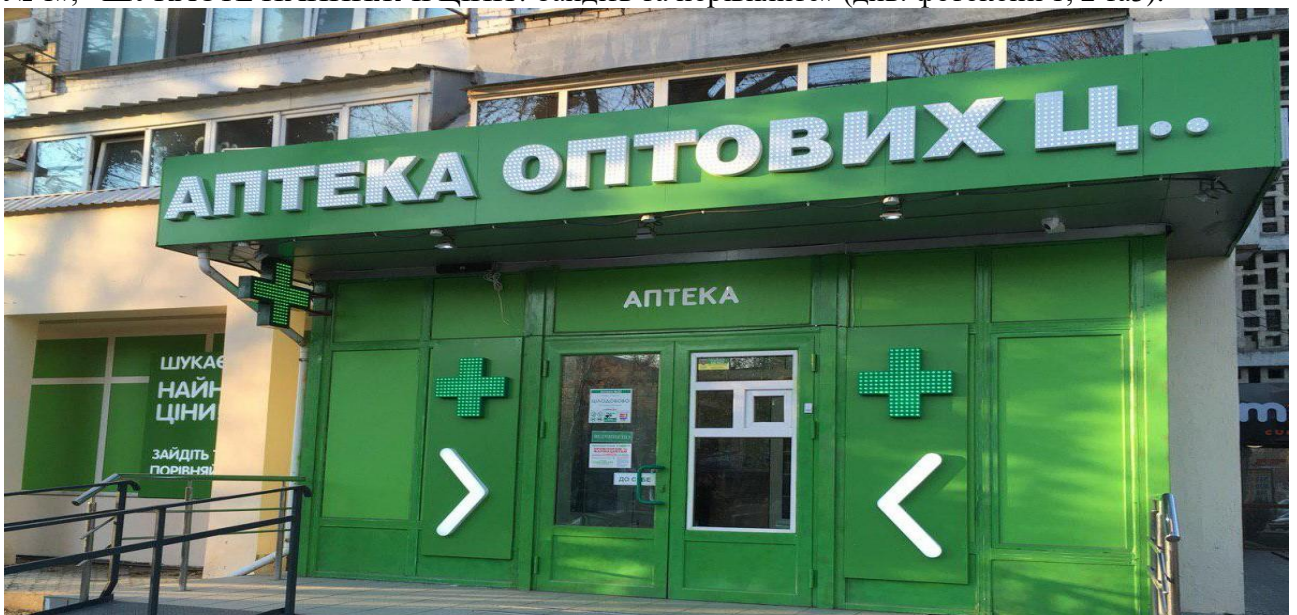
ТОВ «Аптека № 28»
вул. Челюскінців, буд. 3,
м. Харків, 61013

Про припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, усунення причин виникнення порушення і умов, що йому сприяють

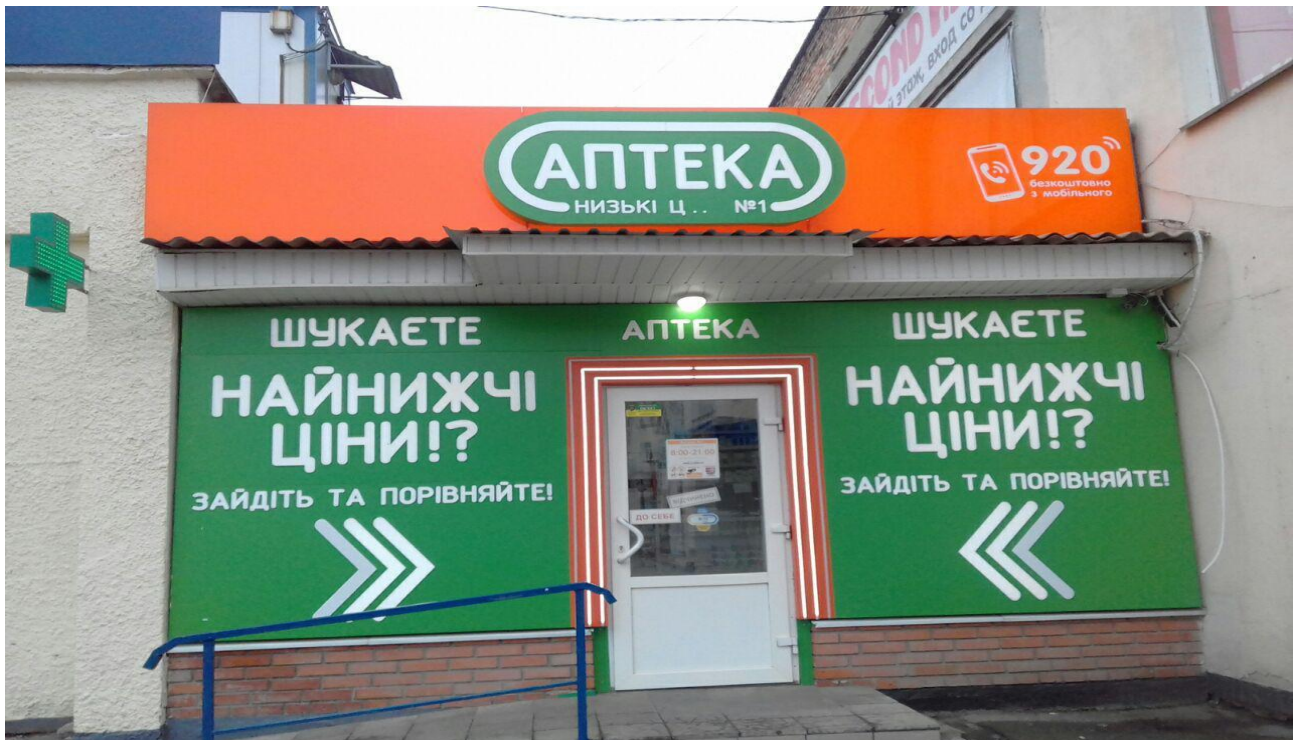
На виконання доручень Антимонопольного комітету України від 02.05.2018 № 13-01/281, від 06.05.2019 № 13-01/468 та від 06.05.2019 № 13-01/463 Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України (надалі – Відділення) здійснює дослідження стосовно наявності в діях суб'єктів господарювання ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, які полягають у поширенні на фасадах аптечних закладів, в тому числі на вивісках інформації, яка може ввести в оману.

Крім того, до Відділення надійшло 6 скарг громадян щодо поширення товариством з обмеженою відповідальністю «Аптека № 28» (надалі – ТОВ «Аптека № 28», Товариство) інформації, зокрема Аптека оптових Ц», «Аптека низьких ц № 1», «ШУКАЄТЕ НАЙНИЖЧІ ЦІНИ? Зайдіть та порівняйте», що може ввести в оману.

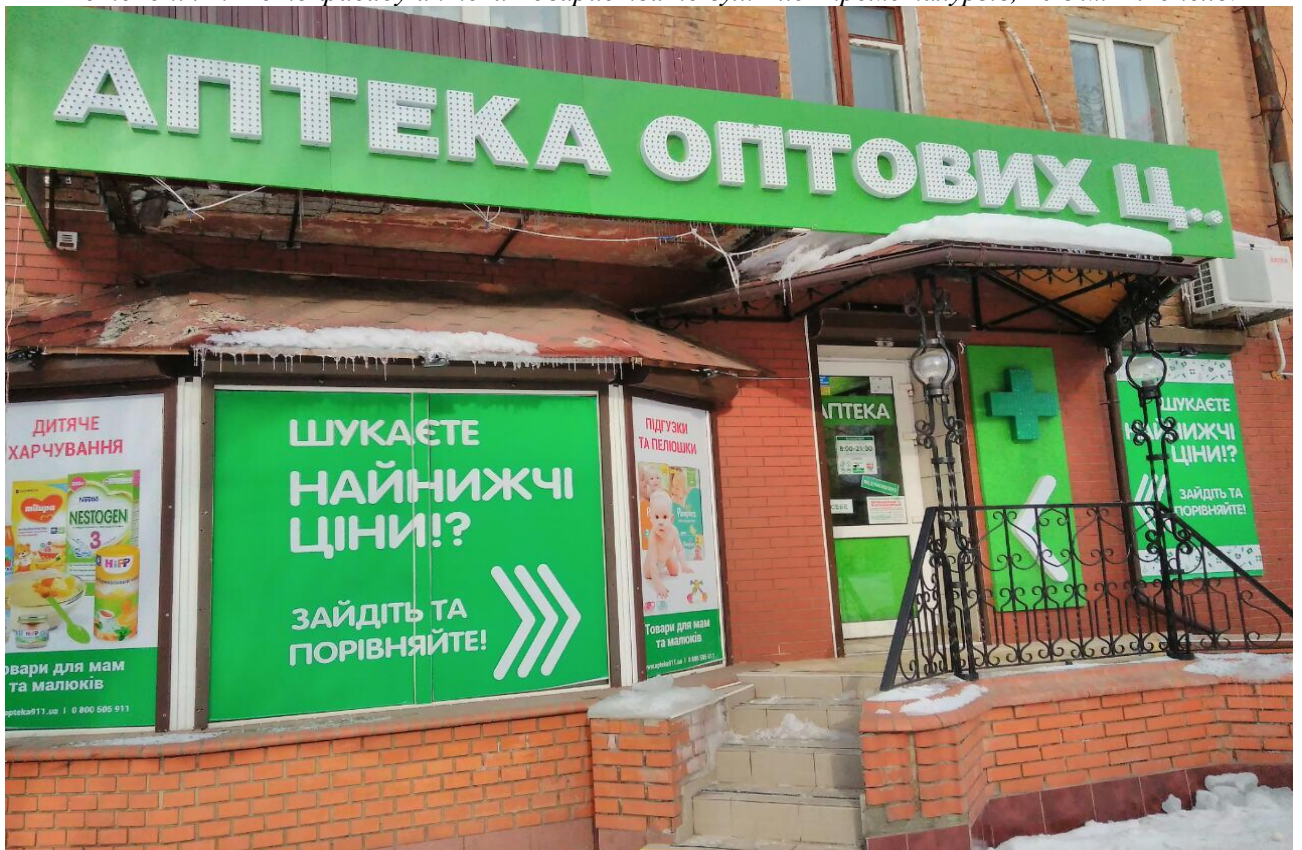
Так, під час аналізу наявних у Відділенні матеріалів встановлено, що на фасадах аптечних закладів ТОВ «Аптека 28», розміщується інформація «Аптека оптових Ц», «Аптека низьких ц № 1», «ШУКАЄТЕ НАЙНИЖЧІ ЦІНИ? Зайдіть та порівняйте» (див. фотокопії 1, 2 та 3).



Фотокопія 1. Фото фасаду аптеки Товариства по проспекту Центральний 148-А/2 в м. Миколаїв.



Фотокопія 2. Фото фасаду аптеки Товариства по вул. Електрометалургів, 20 в м. Нікополь.



Фотокопія 3. Фото фасаду аптеки Товариства по вул. Г.Усика, 45 в м. Олександрія.

Також, у ході здійснення зазначеного дослідження Відділенням встановлено наступне.

Відповідно до відомостей з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань ТОВ «Аптека 28» є юридичною особою, зареєстрованою Департаментом реєстрації Харківської міської ради, код ЄДРПОУ – 32237522. Місцезнаходження юридичної особи 61013, м. Харків, вул. Челюскінців, буд. 3.

Одним із видів діяльності Товариства за КВЕД 2010 є:

47.73 Роздрібна торгівля фармацевтичними товарами в спеціалізованих магазинах.

Таким чином, Товариство у розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» є суб'єктом господарювання.

Пунктом 3 Ліцензійних умов провадження господарської діяльності з виробництва лікарських засобів, оптової та роздрібною торгівлі лікарськими засобами, імпорту лікарських засобів (крім активних фармацевтичних інгредієнтів), затверджених постановою Кабінету

Міністрів України від 30.11.2016 № 929 (надалі – Ліцензійні умови), дія яких поширюється на всіх суб'єктів господарювання, зокрема на зареєстрованих в установленому законодавством порядку юридичних осіб незалежно від їх організаційно-правової форми та форми власності, фізичних осіб – підприємців, які провадять господарську діяльність з виробництва лікарських засобів, оптової, роздрібною торгівлі лікарськими засобами, імпорту лікарських засобів (крім активних фармацевтичних інгредієнтів), визначено терміни, що вживаються у цих Ліцензійних умовах, зокрема:

- аптека – заклад охорони здоров'я, основним завданням якого є забезпечення населення, закладів охорони здоров'я, підприємств, установ та організацій лікарськими засобами;

- аптечний пункт – структурний підрозділ аптеки, який створюється у лікувально-профілактичних закладах та функціонує разом з аптекою відповідно до Ліцензійних умов, основним завданням якого є забезпечення населення лікарськими засобами шляхом здійснення роздрібною торгівлі;

- аптечний склад (база) – заклад охорони здоров'я, основне завдання якого полягає в забезпеченні лікарськими засобами інших суб'єктів оптової або роздрібною торгівлі, закладів охорони здоров'я та виробників лікарських засобів шляхом здійснення ним оптової торгівлі;

- аптечні заклади – аптечні склади (бази), аптеки та їх структурні підрозділи.

За інформацією, яка наразі розміщена в Реєстрі місць провадження діяльності з оптовою та роздрібною торгівлі лікарськими засобами, Товариство здійснює діяльність з роздрібною торгівлі лікарськими засобами та виробами медичного призначення через мережу аптечних закладів, які йому належать, зокрема:

№	Назва аптечного закладу	Адреса аптечного закладу
1	Аптека №28	м.Харків, вул.Челюскінців, 3
2	Аптека №1	Дніпропетровська обл., м.Нікополь, вул.Шевченко, 188
3	Аптека №3	Кіровоградська обл., м.Кропивницький, вул.Євгена Тельнова, 1-Г
4	Аптека №7	Херсонська обл., м.Нова Каховка, вул.Ентузіастів, 5
5	Аптека №6	м.Херсон, пр-т Ушакова, 46
6	Аптека №4	м.Херсон, В'ячеслава Чорновола шосе, 30
7	Аптека №8	Запорізька обл., м.Токмак, вул.Гоголя, 50
8	Аптека №9	Кіровоградська область, м.Кропивницький, вул.Добровольського, 22б
9	Аптека №10	Одеська обл., м.Рені, вул.Вознесенська, 177а
10	Аптека №13	Київська обл., смт Рокитне, вул.Першотравнева, 9
11	Аптека №11	Кіровоградська обл., м.Олександрія, вул.Першотравнева, 53
12	Аптека №14	м.Київ, вул.Лаврухіна Миколи, 9
13	Аптека №12	м.Одеса, вул.Головатого отамана, 161
14	Аптека №15	м.Харків, вул.Проскури Академіка, 5/7
15	Аптека №17	Миколаївська обл., м.Южноукраїнськ, пр-т Незалежності, 23
16	Аптека №16	м.Миколаїв, вул.Космонавтів, 142/5
17	Аптека №18	м.Херсон, вул.Миру, 17
18	Аптека №19	Київська обл., м.Біла Церква, вул.Олеся Гончара, 3, прим.49
19	Аптека №20	Кіровоградська область, м.Кропивницький, вул.Преображенська, 16-р
20	Аптека №21	Київська обл., Білоцерківський р-н, м.Узин, вул.Соборна, 1
21	Аптека №23	м.Миколаїв, пр-т Центральний, 148А/2
22	Аптека №22	м.Київ, вул.Лятошинського композитора, 14
23	Аптека №24	Київська обл., Києво-Святошинський р-н, с.Тарасівка, вул.Залізнична, 8а/1
24	Аптека №25	Київська обл., м.Фастів, вул.Шевченка, 42-а
25	Аптека №27	Миколаївська обл., м.Первомайськ, вул.Корабельна, 22/4
26	Аптека №29	Миколаївська обл., м.Вознесенськ, вул.Центральна, 6/1
27	Аптека №30	Київська обл., Бородянський р-н, смт Немішаєве, вул.Заводська, 46
28	Аптека №32	Дніпропетровська обл., м.Кривий Ріг, вул.Терещенка Володимира, 1а
29	Аптека №33	Запорізька обл., м.Енергодар, вул.Козацька, 16в
30	Аптека №34	м.Запоріжжя, вул.Новокузнецька, 40а, прим.6
31	Аптека №35	м.Херсон, вул.Олеся Гончара, 19
32	Аптека №36	Дніпропетровська обл., м.Кривий Ріг, вул.Співдружності, 70а
33	Аптека №38	м.Херсон, вул.Потьомкінська, 45-А
34	Аптека №39	м.Херсон, смт Антонівка, вул.Високосна, 15
35	Аптека №40	Київська обл., м.Славутич, площа Привокзальна, 6
36	Аптека №44	Київська обл., м.Ірпінь, вул.Шевченка Тараса, 7-н
37	Аптека №42	Кіровоградська обл., м.Кропивницький, вул.Родимцева генерала, 1
38	Аптека №48	м.Запоріжжя, пр-т Моторобудівників, 58
39	Аптека №45	Дніпропетровська обл., м.Нікополь, вул.Електрометалургів, 20

40	Аптека №41	м.Запоріжжя, вул.Новокузнецька, 20, прим.194
41	Аптека №46	Київська обл., смт Бородянка, вул.Центральна, 268
42	Аптека №37	м.Херсон, б-р Мирний, 7
43	Аптека №49	Київська обл., м.Біла Церква, б-р Олександрійський, 62, прим.57
44	Аптека №43	Кіровоградська обл., м.Кропивницький, вул.Пацаєва, 11-б
45	Аптека №50	Кіровоградська обл., Добровеличківський р-н, м.Помічна, вул.Перемоги, 62

Відділенням було направлено до ТОВ «Аптека 28» вимогу про надання інформації від 07.02.2019 № 60-02/695.

Листом від 11.03.2019 № 58.03 (вх. Відділення від 20.03.2019 № 60-01/1042) Товариство повідомило, що не здійснювало моніторинг цін на лікарські засоби, що реалізуються в аптечних закладах інших суб'єктів господарювання.

Також Товариство зазначило, що написи «Аптека оптових Ц», «ШУКАЄТЕ НАЙНИЖЧІ ЦІНИ? Зайдіть та порівняйте» розміщуються в якості інформаційного повідомлення.

Крім того, за повідомленою Товариством інформацією, напис «ШУКАЄТЕ НАЙНИЖЧІ ЦІНИ? Зайдіть та порівняйте!» є коротким рекламним виразом, у стислому виді, що викладає основну рекламну пропозицію.

Одночасно Товариство зазначило, що «в аптечних закладах ТОВ «Аптека № 28» товари не реалізуються за «оптовими» цінами, а діє накопичувальна знижка від відпускної ціни товару при виконанні покупцем певних умов, визначених Положенням про накопичування при продажі товарів в даній аптечній мережі» (мова оригіналу).

Проте, інформація, що розміщується на фасадах аптечних закладів Товариства, зокрема «Аптека оптових Ц», «Аптека низьких ц № 1», «ШУКАЄТЕ НАЙНИЖЧІ ЦІНИ? Зайдіть та порівняйте» може сприйматися покупцями, як інформування про цінову політику, стимулювати їх до здійснення покупки саме в аптечних закладах Товариства, та може призвести до введення в оману споживачів шляхом створення у них хибного уявлення про рівень цін на лікарські засоби та виробу медичного призначення в аптеках Товариства, порівняно із цінами на аналогічні товари в аптечних закладах конкурентів останнього, про що і зазначено у відповідних 6 скаргах, що надійшли від споживачів до Відділення. Тому, такі дії ТОВ «Аптека № 28» можуть надавати переваги останньому перед іншими суб'єктами господарювання на ринку реалізації лікарських засобів та виробів медичного призначення.

Пунктом 161 Ліцензійних умов визначено, що на фасаді будівлі, в якій розміщується аптечний заклад, установлюється вивіска із зазначенням виду закладу, на видному місці перед входом до аптечного закладу розміщується інформація про найменування ліцензіата, режим роботи аптечного закладу.

На вивісці та зовнішніх рекламних конструкціях аптечного закладу дозволяється, крім використання позначення виду аптечного закладу, розміщувати найменування ліцензіата, найменування аптечного закладу та/або знака для товарів і послуг (логотипа), який належить ліцензіату на законних підставах, за умови, що найменування ліцензіата, найменування аптечного закладу та/або знак для товарів та послуг (логотип) не містить:

- вказівки щодо рівня або іншої ознаки цін, яка може вплинути на наміри споживача щодо придбання товарів у такому закладі;

- інформації, що може вводити споживача в оману, про орієнтованість аптечного закладу на обслуговування певних соціальних груп населення;

- порівняння з іншими аптечними закладами.

Контроль за додержанням Ліцензійних умов провадження господарської діяльності з виробництва лікарських засобів, оптової та роздрібною торгівлі лікарськими засобами, імпорту лікарських засобів (крім активних фармацевтичних інгредієнтів), затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 30.11.2016 № 929 здійснює Державна служба України з лікарських засобів та контролю за наркотиками.

В своїй діяльності Антимонопольний комітет України взаємодіє з іншими державними органами та інформує органи державної влади про виявленні порушення законодавства.

Відповідно до пункту 14 статті 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» голова територіального відділення Антимонопольного комітету України має зокрема, повноваження вносити до органів виконавчої влади обов'язкові для розгляду подання щодо анулювання ліцензій, припинення операцій, пов'язаних із зовнішньоекономічною діяльністю суб'єктів господарювання, у разі порушення ними законодавства про захист економічної конкуренції.

Отже, розміщення на фасадах аптечних закладів ТОВ «Аптека № 28», вивісок «Аптека оптових Ц», «Аптека низьких ц № 1» та рекламної інформації «ШУКАЄТЕ НАЙНИЖЧІ ЦІНИ?»

може вплинути на наміри споживача щодо придбання товарів у відповідному закладі, а також свідчить про порушення Товариством пункту 161 Ліцензійних умов, оскільки зазначена інформація, що розміщується на фасадах та/або зовнішніх рекламних конструкціях аптечних закладів Товариства, вказує на рівень цін.

Так, Відділенням було проведено опитування потенційних покупців лікарських засобів, щодо сприйняття інформації, яка розміщується на фасадах (зовнішніх поверхнях будинків) аптечних закладів, в ході якого опитано 100 споживачів різних вікових (від 17 до 84 років) та гендерних груп. За результатами опитування встановлено, що інформація, яка розміщується суб'єктами господарювання на фасадах аптечних закладів, зокрема: «Аптека оптових ц» та «Аптека низьких ц» переважною більшістю споживачів сприймається як така, що вказує на рівень цін в аптечному закладі та впливає на намір споживача придбати лікарські засоби саме в цих аптечних закладах, а не в інших аптечних закладах, на фасадах яких розміщено лише вивіску «Аптека».

Отже, розміщення на фасадах та зовнішніх поверхнях будинків (приміщень) аптечних закладів Товариства, а також у зовнішній рекламі інформації «Аптека оптових ц», «Аптека низьких ц... № 1», «ШУКАЄТЕ НАЙНИЖЧІ ЦІНИ?» та/або будь-якого іншого виду інформації, яка має вказівки щодо рівня цін або іншої ознаки цін, може стимулювати споживачів (покупців) до здійснення покупки саме в аптечних закладах ТОВ «Аптека № 28» та такі дії Товариства є проявом недобросовісної конкуренції, що полягає у поширенні інформації, яка вводить в оману, та може вплинути на наміри споживачів (покупців) щодо придбання лікарських засобів в аптечних закладах цього суб'єкта господарювання.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про рекламу» зовнішня реклама - це реклама, що розміщується на спеціальних тимчасових і стаціонарних конструкціях - рекламоносіях, розташованих на відкритій місцевості, а також на зовнішніх поверхнях будинків, споруд, на елементах вуличного обладнання, над проїжджою частиною вулиць і доріг; недобросовісна реклама – це реклама, яка вводить або може ввести в оману споживачів реклами, завдати шкоди особам, державі чи суспільству внаслідок неточності, недостовірності, двозначності, перебільшення, замовчування, порушення вимог щодо часу, місця і способу розповсюдження.

Навіть за умови відповідності змісту реклами вимогам частини 3 статті 8 Закону України «Про рекламу», зазначена реклама може бути визначена як недобросовісна.

Згідно зі статтею 10 Закону України «Про рекламу», недобросовісна реклама забороняється. Відповідальність за недобросовісну рекламу несе винна особа. Рішення щодо визнання реклами недобросовісною приймають державні органи, визначені статтею 26 цього Закону.

Відповідно до статті 26 Закону України «Про рекламу», контроль за дотриманням законодавства України про рекламу здійснюють у межах своїх повноважень, зокрема Антимонопольний комітет України - щодо дотримання законодавства про захист економічної конкуренції. Крім того, відповідний орган державної влади має право вимагати від рекламодавців, виробників та розповсюджувачів реклами усунення виявлених порушень вимог законодавства, приймати рішення про визнання реклами недобросовісною.

Статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», визначено, що поширенням інформації, що вводить в оману, є повідомлення суб'єктом господарювання, безпосередньо або через іншу особу, одній, кільком особам або невизначеному колу осіб, у тому числі в рекламі, неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що вплинули або можуть вплинути на наміри цих осіб щодо придбання (замовлення) чи реалізації (продажу, поставки, виконання, надання) товарів, робіт, послуг цього суб'єкта господарювання.

Відповідно до статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції», економічна конкуренція – змагання між суб'єктами господарювання з метою здобуття завдяки власним досягненням переваг над іншими суб'єктами господарювання, внаслідок чого споживачі, суб'єкти господарювання мають можливість вибирати між кількома продавцями, покупцями, а окремий суб'єкт господарювання не може визначати умови обороту товару на ринку.

Отже, поширення на зовнішніх поверхнях будинків (фасадах) аптечних закладів ТОВ «Аптека № 28» вивіски «Аптека оптових Ц», «Аптека низьких ц... № 1» та у зовнішній рекламі інформації «ШУКАЄТЕ НАЙНИЖЧІ ЦІНИ» та/або будь-якого іншого виду інформації, яка має вказівки щодо рівня або іншої ознаки цін, може вплинути на наміри споживача щодо придбання товарів у такому аптечному закладі та, відповідно надавати Товариству неправомірних переваг у конкуренції, зокрема ТОВ «Аптека № 28» може посилити свою

конкурентну позицію не завдяки власним досягненням, а шляхом поширення неповної, неточної, неправдивої інформації про ціни на товари, що реалізуються в аптечних закладах Товариства.

Таким чином, дії ТОВ «Аптека № 28», які полягають у поширенні інформації, що має вказівки на рівень цін або іншої ознаки ціни, в тому числі «Аптека оптових Ц», «Аптека низьких ц... № 1», «ШУКАЄТЕ НАЙНИЖЧІ ЦІНИ?», у зовнішньому оформленні аптечних закладів Товариства, за умови нездійснення реалізації лікарських засобів та виробів медичного призначення в аптечних закладах за оптовими цінами, відсутності постійного моніторингу цін конкурентів, які здійснюють діяльність в безпосередній близькості до аптечних закладів Товариства, містять ознаки порушення, передбаченого статтею 15¹ Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, а саме: поширення суб'єктом господарювання неповних, неточних, неправдивих відомостей, зокрема внаслідок обраного способу їх викладення, замовчування окремих фактів чи нечіткості формулювань, що можуть вплинути на наміри споживачів щодо придбання товарів саме цього суб'єкта господарювання.

Враховуючи вищевикладене, з метою припинення дій, які містять ознаки порушення законодавства про захист економічної конкуренції, керуючись статтею 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції», адміністративна колегія Київського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України,

РЕКОМЕНДУЄ:

Товариству з обмеженою відповідальністю «Аптека № 28» (код ЄДРПОУ 32237522) припинити дії, які містять ознаки порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції у вигляді поширення інформації, яка має вказівки на рівень або іншу ознаку ціни, в тому числі «Аптека оптових Ц», «Аптека низьких ц... №1», «ШУКАЄТЕ НАЙНИЖЧІ ЦІНИ?», на вивісці та у зовнішній рекламі аптечних закладів Товариства, шляхом приведення зовнішнього оформлення всіх аптечних закладів ТОВ «Аптека № 28» у відповідність до вимог законодавства, а також усунути причини виникнення порушення і умов, що йому сприяють.

Відповідно до частини другої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» рекомендації органів Антимонопольного комітету України підлягають обов'язковому розгляду органами чи особами, яким вони надані. Про результати розгляду рекомендацій повідомити Київське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня їх отримання із наданням підтвердних документів і матеріалів (фото тощо) всіх фасадів аптечних закладів, які належать Товариству (45 аптечних закладів згідно з даними, які містяться в Реєстрі місць провадження діяльності з оптової та роздрібною торгівлі лікарськими засобами) із зазначенням номера, адреси аптечного закладу.

Звертаємо увагу, що відповідно до частини третьої статті 46 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за умов виконання положень рекомендацій у разі, якщо порушення не призвело до суттєвого обмеження чи спотворення конкуренції, не завдало значних збитків окремим особам чи суспільству та вжито необхідних заходів для усунення наслідків порушення, провадження у справі про порушення законодавства про захист економічної конкуренції не розпочинається, а розпочате провадження закривається.

**Голова адміністративної колегії -
Голова відділення**

О. Хмельницький