



АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ
ТЕРНОПІЛЬСЬКЕ ОБЛАСНЕ ТЕРИТОРІАЛЬНЕ ВІДДІЛЕННЯ

РІШЕННЯ
АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ

22 грудня 2016 року

м. Тернопіль

№ 44 - р/к

Справа № 835-НІ

Про порушення законодавства
про захист економічної конкуренції
та накладення штрафу

Адміністративна колегія Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши матеріали справи №835-НІ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції Лановецькою обласною комунальною центральною районною аптекою №25 (юридична адреса: вул. Незалежності, 4, м.Ланівці, Лановецький р-н, Тернопільська обл., 47402; ідентифікаційний код 01979776) та подання від 27 жовтня 2016 року № 162 «Про попередні висновки по справі №835-НІ»

ВСТАНОВИЛА:

Розпорядженням адміністративної колегії Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 10.12.2015 №76-рп/к розпочато розгляд справи №835-НІ в зв'язку з наявністю в діях Лановецької обласної комунальної центральної районної аптеки №25 (надалі - Лановецька ЦРА, ЦРА №25) ознак порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

За результатами проведення розслідування у справі № 835-НІ та аналізу матеріалів і документів, отриманих на вимоги територіального відділення виявлено наступне.

Лановецька ЦРА здійснює діяльність на ринках роздрібною та оптовою торгівлі лікарськими засобами.

За даними Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань, ЦРА №25 є юридичною особою, юридична адреса: вул. Незалежності, 4, м.Ланівці, Лановецький р-н, Тернопільська обл., 47402; ідентифікаційний код 01979776.

Види діяльності:

47.73 Роздрібна торгівля фармацевтичними товарами в спеціалізованих магазинах.

У розумінні статті 1 Закону України «Про захист економічної конкуренції» Лановецька ЦРА є суб'єктом господарювання.

На виконання доручення в.о. Голови Антимонопольного комітету України від 03.04.2015 №13-09/222, в зв'язку з дослідженням ринку послуг з організації роздрібною торгівлі лікарськими засобами, на підставі статей 7, 17, 22 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», пунктів 3, 8, 9 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року №32-р, зареєстрованого в Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за №291/5482 (із змінами) (надалі Положення про територіальне

відділення), територіальним відділенням (надалі тервідділення, Відділення) ЦРА №25 було надано вимогу від 15.07.2015 №12/1126 з терміном надання інформації до **04.09.2015**.

Лановецька ЦРА листом від 31.07.2015 №33 (вх.№12/1087 від 05.08.2015) звернулася до територіального відділення з проханням перенести термін надання інформації згідно вимоги від 15.07.2015 №12/1126 на жовтень 2015 року. Листом від 03.09.2015 №12/1490 територіальне відділення погодило відтермінування виконання вказаної вимоги до 12.10.2015.

Листом від 12.10.2015 №44 (вх. №12/1320 від 15.10.2015) ЦРА №25 надала відповідь, проте, інформація була надана не в повному обсязі, зокрема, не надана відповідь на наступні пункти вимоги Відділення:

- по п.6 – відсутня інформація щодо розрахунку коефіцієнтів оборотності лікарських засобів та виробів медичного призначення помісячно в натуральному виразі по кожному із виробників (вітчизняних та іноземних), продукція яких входить до асортименту товарів, що закуповувались та реалізовувались аптечною мережею у 2014 році та I півріччі 2015 року. (Додаток № 5);

- по п.7 – відсутня інформація щодо закупівлі/реалізації окремих лікарських засобів та виробів медичного призначення за 2014 рік та I півріччя 2015 року по кожному аптечному закладу, що знаходиться в Лановецькому районі Тернопільської області, згідно наданого в додатку №7 переліку лікарських засобів, не надано додаток №6.

В даному листі ЦРА №25 зазначила, що *«в зв'язку з тим, що аптечна мережа не оснащена комп'ютерами і відсутній автоматизований облік руху товарів, подати інші дослідження достовірно, точно та в повному обсязі не є можливим»*.

У вимозі Відділення від 15.07.2015 №12/1126, згідно вимог Закону України «Про захист економічної конкуренції», Лановецька ЦРА була попереджена про відповідальність, яку несе суб'єкт господарювання за неподання інформації у встановлені строки, подання інформації в неповному обсязі у встановлені строки, подання недостовірної інформації.

Вказана вимога тервідділення ЦРА №25 надсилалась рекомендованим листом (номер поштового відправлення 4600201883131).

Одночасно зазначаємо, що Відділенням було встановлено практично 3-місячний термін для надання інформації на вимогу від 15.07.2015 №12/1126, після отримання даної вимоги ЦРА №25 не надала обґрунтованих пояснень про неможливість подання запитуваної інформації, а попросила відтермінування. Тобто доказів, які б підтверджували неможливість надання запитуваної Відділенням інформації ЦРА №25 надано не було.

Подання Лановецькою ЦРА інформації не в повному обсязі на вимогу від 15.07.2015 №12/1126 у встановлений головою територіального відділення термін (до 12.10.2015) перешкодило тервідділенню у виконанні функцій, покладених на нього законодавством.

Територіальним відділенням ЦРА №25 було надано вимогу від 23.12.2015 №12/2004 стосовно пояснення щодо надання неповної інформації на вимогу від 15.07.2015 №12/1126.

Листом від 18.01.2016 №3 Лановецькою ЦРА надано відповідь, що *«ЦРА №25 здійснює закупівлю лікарських засобів щотижня. Прихідні накладні реєструються в ручному режимі в журналі приходу. За місяць це становить до 150 накладних.*

Відпуск медикаментів для мережі проводиться щотижня за видатковими накладними з подальшою реєстрацією їх у відповідних журналах.

Населенню лікарські засоби реалізуються через реєстратори розрахункових операцій за видами лікарських засобів.»

Але, *«надати повну інформацію на ваш запит не є можливим із-за відсутності кількісного обліку реалізованих засобів за кожний день місяця і їх залишки, що не дає змоги визначити середній товарний запас по кожному виробнику продукції, а, відповідно, визначити коефіцієнт оборотності (додаток №5), та зробити аналіз по реалізації 128 найменувань лікарських засобів, згідно додатку №6»*.

Крім того, в даному листі зазначено, що *«в 2011 році за власні кошти придбано комп'ютер, через який проводиться податкова та статистична звітність, зв'язок з банком за системою «Клієнт-банк»»*.

Згідно вимог пункту 11 статті 3 Закону України «Про застосування реєстраторів розрахункових операцій у сфері торгівлі, громадського харчування та послуг» від 06.07.1995 №265/95-ВР (надалі Закон №265/95-ВР) передбачено, що суб'єкти господарювання, які здійснюють розрахункові операції в готівковій та/або в безготівковій формі при продажі товарів (наданні послуг) у сфері торгівлі, громадського харчування та послуг, а також операції з приймання готівки для подальшого її переказу зобов'язані проводити розрахункові операції через **реєстратори розрахункових операцій** з використанням режиму попереднього програмування **найменування, цін товарів (послуг) та обліку їх кількості** (лист Державної фіскальної служби України Головного управління ДФС у Тернопільській області від 20.10.2016 №1647/10/19/00-14-03-11/9660).

Таким чином, використання ЦРА №25 реєстраторів розрахункових операцій, які згідно вимог Закону №265/95-ВР, мають проводити розрахункові операції при реалізації лікарських засобів з вказання найменування, ціни товарів та обліку їх кількості, підтверджують, що в ЦРА №25 була наявна запитувана інформація згідно вимоги від 15.07.2015 №12/1126.

Лановецькій ЦРА територіальним відділенням надано вимогу від 01.07.2016 №12/798 щодо облікової політики на підприємстві.

Листом від 11.07.2016 №40 ЦРА №25 надала відповідь, в якій зазначено, що *«облік лікарських засобів та їх залишків в аптечних закладах здійснюється щомісячно у вартісному виразі в звітах фінансово-господарської діяльності згідно форми №25»*.

Кількісний облік лікарських засобів ведеться по наркотичних засобах, психотропних речовинах, прекурсорах, а також препаратах облікової групи згідно діючого законодавства.

Замовлення лікарських засобів формує ЦРА №25 на основі вимог всіх підвідомчих аптек та з врахуванням наявного залишку медикаментів».

Надані пояснення підтверджують, що ЦРА №25 ведеться облік лікарських засобів, а жодних документів, які б підтверджували неможливість подання запитуваної інформації, нею надано не було.

Усе наведене в листах Лановецької ЦРА не спростовує факту вчинення нею порушення законодавства про захист економічної конкуренції.

Згідно зі статтею 3 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» та пунктом 2 Положення про територіальне відділення, основним завданням територіального відділення Комітету є участь у формуванні та реалізації конкурентної політики, зокрема, в частині здійснення державного контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції.

Відповідно до статей 7 і 17 Закону України «Про Антимонопольний комітет України» у сфері здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції голова територіального відділення Комітету має повноваження при розгляді заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, проведенні перевірки та в інших передбачених законом випадках вимагати від суб'єктів господарювання, об'єднань, органів влади, органів місцевого самоврядування, органів адміністративно-господарського управління та контролю, їх посадових осіб і працівників, інших фізичних та юридичних осіб інформацію, в тому числі з обмеженим доступом.

Положеннями статей 22 та 22¹ Закону України «Про Антимонопольний комітет України» передбачено, що вимоги голови територіального відділення Комітету є обов'язковими для виконання у визначений ним строк; суб'єкти господарювання, об'єднання, органи влади, органи місцевого самоврядування, органи адміністративно-господарського управління та контролю, інші юридичні особи, їх структурні підрозділи, філії, представництва, їх посадові особи та працівники, фізичні особи зобов'язані на вимогу голови територіального відділення Комітету подавати документи, предмети чи інші носії інформації, пояснення, іншу інформацію, в тому числі з обмеженим доступом та банківську таємницю,

необхідну для виконання територіальним відділенням Комітету завдань, передбачених законодавством про захист економічної конкуренції.

Відповідно до пункту 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» подання територіальному відділенню інформації в неповному обсязі у встановлені головою територіального відділення строки є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції.

Отже, дії Лановецької ЦРА щодо подання інформації у неповному обсязі на вимогу територіального відділення від 15.07.2015 №12/1126 є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді подання інформації у неповному обсязі у встановлені головою територіального відділення строки.

Відповідно до пункту 26 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року №5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року №169-р), із змінами, територіальним відділенням листом від 27.10.2016 направлено Лановецькій обласній комунальній центральній районній аптеці №25 копію подання від 27.10.2016 № 162 «Про попередні висновки по справі № 835-НІ» (надалі – подання).

На вказане подання листом від 16.11.2016 №49 Лановецька обласна комунальна центральна районна аптека №25 повідомила, що пояснення надані листами від 18.01.2016 №3 та від 11.07.2016 №40. Дані пояснення були спростовані матеріалами справи та не можуть бути взяті до уваги.

Крім того, на засіданні адміністративної колегії територіального відділення 24.11.2016 Лановецька ЦРА №25 надала заперечення на подання від 27.10.2016 № 162 «Про попередні висновки по справі № 835-НІ» (надалі – Заперечення) в яких зазначила, що відповідно до Акту перевірки фіскальної служби від 24.10.2012 р. №003485 (копія акту додається) (надалі Акт) реалізація лікарських засобів населенню (роздрібна торгівля) проводиться через реєстратори розрахункових операцій за видами лікарських засобів без порушень, а також відмітила що нею ведеться облік по видах лікарських засобів (анальгетики, психотропні, серцеві), ціні та кількості.

Таким чином, ЦРА №25 підтвердила факт реалізації лікарських засобів через РРО.

Також Актом підтверджено, що РРО, яким обладнана ЦРА №25, запрограмовані на відображення найменування, ціни товару, їх кількості.

Згідно Акту:

- видано реєстраційне посвідчення №1910000324 від 20.06.12 Лановецьким відділенням Збараської МДПІ на РРО Mini 500 НЕ заводський №ПБ 56601076, фіскальний №1910000324 (пункт 2.1.1. Акту);

- книга обліку розрахункових операцій на РРО №1910000324р/1 від 20.06.2012 зареєстрована Лановецьким відділенням Збараської МДПІ (пункт 2.1.4.Акту);

- розрахункова книга **не використовується** (пункт 2.1.7. Акту);

- використані контрольні стрічки (за виключенням реєстраторів, що працюють у режимі формування електронної контрольної стрічки) **зберігаються** (пункт 2.1.9. Акту);

- проведення розрахункової операції із **застосуванням РРО** при продажу товарів *таблетки «Цитрамон Екстра» 1 пачка по ціні 10,20 грн на суму 10,20 грн* (пункт 2.2.6. Акту);

- використання режиму попереднього програмування найменування, цін товарів (послуг) та обліку їх кількості виконується програмування ціни товарів (пункт 2.2.9. Акту).

Ведення ЦРА №25 обліку згідно накладних та РРО підтверджує наявність в суб'єкта господарювання запитованої інформації.

21.12.2016 Відповідачем надані доповнення до Заперечень (лист від 21.12.2016 вх № 12/931) в яких зазначено:

- що закупівля лікарських засобів і виробів медичного призначення здійснюється централізовано для всіх аптечних закладів району, які є структурними підрозділами аптеки, а їх облік ведеться згідно накладних без використання програмного продукту;
- щодо своєчасності подання територіальному відділенню інформації на вимогу від 15.07.2015 №12/1126, а саме після узгодженого відтермінування надання інформації до 12.10.2015, ЦРА №25 надала наявну в неї інформації листом від 12.10.2015 №44.
- законодавством України не передбачено якоїсь спеціальної форми чи порядку надання інформації на вимогу «Про надання інформації» територіального відділення.

Територіальним відділенням дані заперечення не беруться до уваги, з огляду на те, що:

- порядок закупівлі лікарських засобів і виробів медичного призначення, ведення їх обліку є внутрішніми питаннями організації роботи суб'єкта господарювання та не можуть бути підставою невиконання законних вимог державного органу;
- відповідач притягується до відповідальності за подання інформації у неповному обсязі, а не за несвоєчасне подання інформації;
- відділення зазначило, що інформація подана в неповному обсязі відповідно до пунктів вимоги, а не порушено вимоги щодо оформлення відповіді на запит.

Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення, передбачене пунктом 14 статті 50 цього Закону накладається штраф у розмірі до одного відсотка доходу (виручки) суб'єкта господарювання від реалізації продукції (товарів, робіт, послуг) за останній звітний рік, що передував року, в якому накладається штраф.

[Інформація з обмеженим доступом].

На підставі матеріалів справи та зібраних доказів, керуючись статтями 7 та 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», статтею 48 Закону України «Про захист економічної конкуренції», пунктом 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23 лютого 2001 року за №32-р, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 30 березня 2001 року за №291/5482 (із змінами), пунктом 32 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19 квітня 1994 року № 5, зареєстрованих у Міністерстві юстиції України 6 травня 1994 року за №90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29 червня 1998 року № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія територіального відділення

ПОСТАНОВИЛА:

1. Визнати, що дії Лановецької обласної комунальної центральної районної аптеки №25 (вул. Незалежності, 4, м.Ланівці, Лановецький р-н, Тернопільська обл., 47402; ідентифікаційний код 01979776) щодо подання інформації на вимогу територіального відділення від 15.07.2015 №12/1126 у неповному обсязі є порушенням законодавства про захист економічної конкуренції, передбаченим пунктом 14 статті 50 Закону України «Про захист економічної конкуренції» у вигляді подання інформації у неповному обсязі територіальному відділенню у встановлені головою територіального відділення строки.

2. Відповідно до частини другої статті 52 Закону України «Про захист економічної конкуренції» за порушення законодавства про захист економічної конкуренції, зазначене в

пункті 1 цього рішення, накласти на Лановецьку обласну комунальну центральну районну аптеку №25 штраф у розмірі 13600 (тринадцять тисяч шістсот) гривень.

Штраф підлягає сплаті у двомісячний строк із дня одержання рішення.

Відповідно до частини 8 статті 56 Закону України «Про захист економічної конкуренції», протягом п'яти днів з дня сплати штрафу надіслати до Тернопільського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України документи, що підтверджують сплату штрафу.

Рішення може бути оскаржене до господарського суду у двомісячний строк з дня його одержання.

Члени Колегії:

Р.В. Лещин, голова
територіального відділення

Н.Є. Черномаз, заст. голови
територіального відділення

Н.С. Біловус, начальник другого
відділу досліджень та розслідувань