



# АНТИМОНОПОЛЬНИЙ КОМІТЕТ УКРАЇНИ

## РІШЕННЯ

### АДМІНІСТРАТИВНОЇ КОЛЕГІЇ ХАРКІВСЬКОГО ОБЛАСНОГО ТЕРИТОРІАЛЬНОГО ВІДДІЛЕННЯ

05.10.2017 № 136 - р/к

Справа № 3/20-108-14

м. Харків

Про результати перегляду рішення

Адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України, розглянувши подання третього відділу досліджень і розслідувань від 11.09.2017 № 390 про попередні висновки з перегляду рішення у справі № 3/20-108-14, розпочатої за ознаками вчинення ПРИВАТНИМ ПІДПРИЄМСТВОМ «ТЕМП 2011» (надалі – ПП «ТЕМП 2011») порушення законодавства про захист економічної конкуренції, та відповідні матеріали,

#### ВСТАНОВИЛА:

В ході здійснення контролю за дотриманням законодавства про захист економічної конкуренції, на підставі подання третього відділу досліджень і розслідувань від 04.04.2017 № 132 про початок провадження з перегляду рішення адміністративної колегії Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 23.12.2014 № 247-р/к (надалі - Рішення) у справі № 3/20-108-14 про порушення ПП «ТЕМП 2011» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції (надалі – Справа), адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято розпорядження від 04.04.2017 № 39-рп/к про початок провадження з перегляду Рішення.

В ході перегляду Рішення встановлено наступне.

За результатами розгляду заяв про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, які надійшли від фізичної особи Азбукіна О.О. від 24.03.2014 (вх. від 16.04.2014 № А-76/1/166), від 30.09.2014 (вх. від 10.10.2014 № 5425/А-197), (вх. від 20.10.2014 № 5595/А-201, вх. від 03.11.2014 № 5828/А-212), від 31.10.2014 (вх. від 03.11.2014 № 5825/А-213, вх. від 05.11.2014 № 1/588/А-216, вх. від 24.11.2014 № 1/623/А-230) в зв'язку з наявністю в діях ПП «ТЕМП 2011» ознак порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції розпорядженням адміністративної колегії Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України від 22.04.2014 № 119-рп/к розпочато розгляд Справи.

ПП «ТЕМП 2011» (ідентифікаційний код – 37460408, місцезнаходження: 61002, місто Харків, проспект Гагаріна, будинок 244) є юридичною особою та зареєстроване Виконавчим комітетом Харківської міської ради 19.01.2011.

Відповідно до довідки від 19.01.2011 серії АА № 676870 з Єдиного державного реєстру підприємств та організацій України ПП «ТЕМП 2011» здійснює, зокрема, роздрібну торгівлю фармацевтичними товарами в спеціалізованих магазинах (код за КВЕД - 47.73).

Основним видом господарської діяльності ПП «ТЕМП 2011» є роздрібна торгівля фармацевтичними товарами, яка здійснюється на підставі ліцензії від 09.03.2011 серії АГ № 583990, виданої Державною інспекцією з контролю якості лікарських засобів Міністерства охорони здоров'я України.

У розумінні абзацу дванадцятого статті 1 Закону України "Про захист економічної конкуренції" ПП «ТЕМП 2011» є суб'єктом господарювання.

За результатами розгляду Справи адміністративною колегією Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України прийнято Рішення, яким постановлено:

- визнати дії ПП «Темп 2011», які полягають у розміщенні на фасадах аптечних закладів напису «Аптека оптових цін», порушенням законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбаченим статтею 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», у вигляді поширення інформації, що вводить в оману, шляхом повідомлення суб'єктом господарювання безпосередньо невизначеному колу осіб неправдивих та неповних відомостей, зокрема неправдивих відомостей внаслідок обраного способу їх викладення та неповної інформації щодо цін реалізації товарів, що може вплинути на наміри цих осіб щодо придбання товарів цього суб'єкта господарювання (пункт 1 резолютивної частини Рішення);

- на підставі статті 21 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» за порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 15-1 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», накладити на ПП «Темп 2011» штраф у розмірі 68 000 (шістдесят вісім тисяч) грн. (пункт 2 резолютивної частини Рішення);

- зобов'язати ПП «Темп 2011» припинити порушення законодавства про захист від недобросовісної конкуренції, передбачене статтею 15<sup>1</sup> Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції», шляхом припинення розповсюдження неповної та неправдивої інформації, про що письмово повідомити Харківське обласне територіальне відділення Антимонопольного комітету України із наданням підтверджуючих документів (фотографій, наказів, тощо) в строк до 25.01.2014 (пункт 3 резолютивної частини Рішення).

За результатами звернення ПП «ТЕМП 2011» до Господарського суду Харківської області з позовом до Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України (далі – Відділення) про визнання недійсним Рішення відкрито провадження у судовій справі № 922/1614/15.

Рішенням Господарського суду Харківської області від 25.05.2015 у справі № 922/1614/15, залишеним без змін постановою Харківського апеляційного господарського суду від 14.07.2015, позов задоволено.

Постановою Вищого господарського суду України від 17.11.2015, касаційну скаргу Відділення задоволено частково, рішення попередніх судових інстанцій скасовано, справу передано на новий розгляд до місцевого господарського суду.

Рішенням Господарського суду Харківської області від 02.02.2016 у справі № 922/1614/15, залишеним без змін постановою Харківського апеляційного господарського суду від 11.08.2016 та Постановою Вищого господарського суду України від 20.12.2016, позов задоволено, Рішення визнано недійсним.

Аналізом судових рішень встановлено, що в ході розгляду Справи не з'ясовано істотні обставини, що не були та не могли бути відомі під час її розгляду, що призвело до прийняття необґрунтованого рішення.

Після прийняття Рішення у Справі до Відділення надійшла заява щодо порушення ПП «ТЕМП 2011» законодавства про захист від недобросовісної конкуренції від фізичної особи Шельмиха В.Г. від 28.02.2017 (вх. від 16.03.2017 № 1/150/Ш-54), яку приєднано до матеріалів Справи.

Надіслана до Відділення заява могла містити істотні обставини для розгляду Справи, які не були відомі Відділенню, що в свою чергу могло призвести до прийняття необґрунтованого рішення.

Згідно зі статтею 27 Закону України «Про захист від недобросовісної конкуренції» процесуальні засади діяльності органів Антимонопольного комітету України щодо захисту від недобросовісної конкуренції, зокрема, перегляд рішень у справах про недобросовісну конкуренцію регулюються законодавством про захист економічної конкуренції.

Відповідно до абзацу другого частини першої статті 58 Закону України «Про захист економічної конкуренції» органи Антимонопольного комітету України з власної ініціативи можуть переглянути рішення, прийняті ними у справах про порушення законодавства про захист економічної конкуренції, у разі, зокрема, якщо істотні обставини не були і не могли бути відомі органам Антимонопольного комітету України, що призвело до прийняття необґрунтованого рішення.

Втім, аналізом доказів, які надійшли до Відділення після прийняття рішення у Справі, не було виявлено істотних обставин, які не були відомі Відділенню.

Відповідно до постанови Вищого господарського суду України від 20.12.2016 у справі № 922/1614/15:

– ПП «ТЕМП 2011» оптовою торгівлею медикаментами не займається, а зареєстрована торговельна марка «Аптека оптових цін» вказує на можливість придбання ліків за оптовими цінами, а не на такий окремий вид діяльності, як оптова торгівля лікарськими засобами;

- ПП «ТЕМП 2011» належним чином інформує споживачів про правові підстави реалізації лікарських засобів та ціноутворення в аптечній мережі;
- за оптовими цінами реалізуються всі товари в аптеках Підприємства, за умови їх реалізації від трьох одиниць;
- зроблено висновок про наявність підстав для визнання Рішення недійсним.

Господарськими судами відповідно до статті 59 Закону України «Про захист економічної конкуренції», рішення адміністративної колегії Відділення від 23.12.2014 № 247-р/к визнано недійсним, тобто таким, що втратило юридичну силу і не підлягає виконанню Відповідачем (ПП «ТЕМП 2011»).

Враховуючи викладене, керуючись статтями 7 і 14 Закону України «Про Антимонопольний комітет України», на підставі статті 58 «Про захист економічної конкуренції», пунктів 3 і 11 Положення про територіальне відділення Антимонопольного комітету України, затвердженого розпорядженням Антимонопольного комітету України від 23.02.2001 № 32-р, зареєстрованим у Міністерстві юстиції України 30.03.2001 за № 291/5482 (зі змінами), пункту 55 Правил розгляду заяв і справ про порушення законодавства про захист економічної конкуренції (Правила розгляду справ), затверджених розпорядженням Антимонопольного комітету України від 19.04.1994 № 5, зареєстрованого у Міністерстві юстиції України 06.05.1994 за № 90/299 (у редакції розпорядження Антимонопольного комітету України від 29.06.1998 № 169-р) (із змінами), адміністративна колегія Харківського обласного територіального відділення Антимонопольного комітету України

#### **ПОСТАНОВИЛА:**

Скасувати рішення від 23.12.2014 № 247-р/к у справі № 3/20-108-14.

Відповідно до частини першої статті 60 зазначеного Закону рішення органів Антимонопольного комітету України у двомісячний строк з дня одержання може бути оскаржене до господарського суду.

Голова колегії

Гейда І.О.