

«29» января 2015г.

г. Самара

Комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председатель Комиссии - Б.А.Р.,

Члены Комиссии - М.И.А.,

К. Д.М.,

рассмотрев дело № 11017-14/8, возбужденное Самарским УФАС России в отношении ООО «Формула Здоровья С» по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а именно части 1, пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» от 13.03.2006г. № 38-ФЗ (Далее — ФЗ «О рекламе»),

в присутствии представителей:

заявитель – ...

лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе –

заинтересованное лицо -- _____

эксперта – _____

переводчика – _____

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) поступило обращение (вх.№1063-1-гр от 11.11.2014г.) гр. С. В.В., согласно которому по адресу: г. Самара, ул. Победы, д.94 размещается рекламная конструкция следующего содержания: «**Аптека по оптовым ценам** 200-40-09. У нас дешевле!». В данной аптеке 30.10.2014г. было приобретено лекарство «Мезим» за 68 руб. 10 коп, однако в другой сети аптек аналогичное лекарство по стоимости значительно ниже, а именно 55 руб. 80коп.

На основании вышеизложенного следует, что реклама размещаемая на фасаде здания в месте нахождения аптеки ООО «Формула Здоровья С», содержит признаки нарушения части 1, пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О

рекламе» 38-ФЗ от 13.03.2006г.

ООО «Формула Здоровья С» является рекламодателем указанной рекламы, то есть лицом, которое определило объект рекламирования и содержание рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Рекламной конструкцией, размещенной по адресу: г. Самара, ул. Победы, д.94 (фотографии рекламной конструкции).
2. Письменными пояснениями директора ООО «Формула Здоровья С» Фредриха И.Э. (вх.№7797-з от12.12.2014г.).

Таким образом, ООО «Формула Здоровья С» является рекламодателем, то есть лицом, которое определило объект рекламирования и содержание рекламы.

В соответствии с пунктом 1 статьи 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона "О рекламе" установлено, что ненадлежащей рекламой является реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

Пунктом 1 статьи 5 Федерального закона "О рекламе" предусмотрено, что реклама должна быть добросовестной и достоверной и не должна вводить в заблуждение потребителя.

Нормой пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» установлено, что недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Самарским УФАС России был осуществлен ряд запросов: ОАО «Витафарм», ООО «Биофарм-Самара», ООО «Симбирск Фарм» с целью получения сведений по оптовым ценам, по которым осуществлялась продажа и поставка лекарственных средств, в период с 30 - 31 октября 2014г., для дальнейшего сравнения с ценами, по которым реализовались лекарственные средства, медицинские препараты ООО «Формула здоровья С» в соответствующий период.

Согласно полученной информации, Комиссией Самарского УФАС России был произведен сравнительный анализ соотношения цен, по которым ООО «Фармтрейд» реализовывал лекарственные средства и медицинские препараты с ценами, сложившимися в указанный период на рынке оптовой реализации лекарственных препаратов, в частности:

Наименование	ООО «Формула Здоровья С»	ООО «Витафарм»	ООО «Биофарм- Самара»
--------------	-----------------------------	-------------------	--------------------------

	Цены, по которым осуществлялась продажа лекарственных средств.	Оптовые (закупочные) цены, по которым осуществлялась поставка лекарственных средств.	Оптовые цены, по которым осуществлялась продажа и поставка лекарственных средств.
Мезим-Форте №20 табл. п/о	Октябрь 2014 – 68.10 р.	Октябрь 2014 – 51.69 р.	Октябрь 2014 – 57.13 р.

На основании вышеизложенного, можно сделать вывод, о том, что цены по реализации лекарственных средств ООО «Формула Здоровья С» в октябре 2014г выше закупочных цен и не соответствуют оптовым ценам, по которым осуществлялась продажа и поставка лекарственных средств.

Цена лекарственных средств и изделий медицинского назначения в розницу **не является оптовой ценой**, а представляет собой самостоятельный ценовой показатель, сформированный путём применения розничной торговой надбавки к оптовой (закупочной) цене лекарственных средств.

Согласно определению приведенному в «ГОСТ Р 51303-2013. Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения» утв. Приказом Росстандарта от 28.08.2013г №582-ст оптовая цена – цена товара, реализуемого продавцом или поставщиком покупателю с целью его последующей перепродажи или профессионального использования.

«Оптовая цена» в сознании потребителей воспринимается как более низкая, чем «розничная цена», исходящая от производителя или торгового поставщика. Реклама, размещённая на фасаде здания аптеки ООО «Формула Здоровья С», не только не соответствует действительности, но и формирует ошибочное представление о том, что в указанной организации лекарственные средства действительно реализуются по оптовым ценам.

Согласно статье 4 ФЗ «Об обращении лекарственных средств» установлено, что: **фармацевтическая деятельность** - деятельность, включающая в себя оптовую торговлю лекарственными средствами, их хранение, перевозку и (или) розничную торговлю лекарственными препаратами, их отпуск, хранение, перевозку, изготовление лекарственных препаратов; **организация оптовой торговли лекарственными средствами** - организация, **осуществляющая оптовую торговлю** лекарственными средствами, их хранение, перевозку в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона; **аптечная организация** - организация, структурное подразделение медицинской организации, **осуществляющие розничную торговлю** лекарственными препаратами, хранение, изготовление и отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в РФ» **оптовая торговля** – вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для

использования их в предпринимательской деятельности (в том числе для перепродажи) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием; **розничная торговля** - вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности; **оптовая цена** – это цена товара в условиях его оптовой продажи. При этом **под оптовой продажей следует понимать продажу товара крупными партиями для целей, исключающих дальнейшее использование для личных, семейных, бытовых нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.**

Статьей 53 ФЗ «Об обращении лекарственных средств» и Приказом Минздравсоцразвития РФ от 28.12.2010 N1222н «Об утверждении Правил оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения» установлено, что **оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется при наличии лицензии на фармацевтическую деятельность (с указанием "оптовая торговля лекарственными средствами")**, выданной в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

Организации оптовой торговли могут осуществлять продажу лекарственных средств или передавать их в установленном законодательством Российской Федерации порядке только: организациям оптовой торговли лекарственными средствами; производителям лекарственных средств для целей производства лекарственных средств; аптечным организациям; научно-исследовательским организациям для научно-исследовательской работы; индивидуальным предпринимателям, имеющим лицензию на фармацевтическую деятельность или лицензию на медицинскую деятельность; медицинским организациям.

Оптовая торговля лекарственными средствами осуществляется производителями лекарственных средств и организациями оптовой торговли лекарственными средствами (статья 54 ФЗ «Об обращении лекарственных средств»).

ООО «Формула Здоровья С» имеет лицензию на осуществление фармацевтической деятельности в части хранения лекарственных препаратов для медицинского применения; розничной торговли лекарственными препаратами для медицинского применения; Отпуск лекарственных препаратов для медицинского применения.

Таким образом, ООО «Формула Здоровья С» производителем лекарственных средств или же организацией оптовой торговли не является, и не имеет лицензию на фармацевтическую деятельность в сфере оптовой торговли лекарственными средствами.

На основании изложенного следует, что действия ООО «Формула Здоровья С» в части осуществления розничной продажи лекарственных препаратов под рекламой «Аптека по оптовым ценам...У нас дешевле!», приводят к привлечению потребительского спроса. У потребителей к аптечному учреждению с указанной информацией возникает отношение как к более доступному, дешевому аптечному учреждению, о чем свидетельствует обращение С. В.В.

Таким образом, вышеуказанные действия направлены на получение

преимуществ, занятию ООО «Формула Здоровья С» более выгодного положения на соответствующем товарном рынке по отношению к иным аптечным учреждениям.

Использование Обществом данной рекламы способствует оттоку клиентов у конкурентов - иных аптечных учреждений, осуществляющих деятельность на данном товарном рынке (в том числе потенциальных конкурентов). При этом отвлечение потребителей от конкурентов, ведущих добросовестную конкуренцию, приводит к тому, что у таких конкурентов создается потеря или уменьшение прибыли.

Реклама «Аптека по оптовым ценам...У нас дешевле!» направлена на привлечение потребителей в аптеку, поскольку создает впечатление о том, что в ней лекарственные препараты реализуются по оптовым ценам, то есть без розничных наценок.

Учитывая то обстоятельство, что формулировка «Аптека по оптовым ценам..» направлена на привлечение внимания потенциальных потребителей к рекламируемым товарам в части их цены, а также направлена на привлечение внимания к продавцу рекламируемого товара, то употребление в рекламе несоответствующей действительности фразы «Аптека по оптовым ценам...» является нарушением п. 4 ч. 3 ст. 5 Закона «О рекламе».

В соответствии с пунктом 4 части 3 статьи 5 Закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара.

Согласно ФЗ «О рекламе» реклама должна носить понятный, недвусмысленный характер, и не должна вводить потребителя в заблуждение.

Указание достоверной информации об уровне цен в аптеки является одной из гарантий соблюдения информационного права потребителей.

Таким образом, информация, распространявшаяся в виде рекламных листовок, а так же в виде наружных реклам с текстом: «Аптека по оптовым ценам...», размещена с нарушением части 1, пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Пунктом 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе» установлено, что реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации является ненадлежащей.

Таким образом, реклама, распространенная ООО «Формула Здоровья С» в виде рекламной конструкции по адресу: г. Самара, ул. Победы, д.94 следующего содержания: «**Аптека по оптовым ценам У нас дешевле!**», содержит нарушение части 1, пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Лицо, в действиях которого установлено нарушение ФЗ «О рекламе», уведомлялось заказным письмом о рассмотрении дела надлежащим образом. Однако, представители ООО «Формула Здоровья С» на рассмотрение дела не явились.

Таким образом, Комиссия Самарского УФАС России, считает, что лицо уведомялось антимонопольным органом надлежащим способом — отправка корреспонденции по юридическому адресу ООО «Формула Здоровья С».

Ненадлежащая организация деятельности Общества, в части получения поступающей по его адресу корреспонденции является риском самого ООО «Формула Здоровья С», все неблагоприятные последствия такой ненадлежащей организации своей деятельности (либо отсутствия Общества по адресу) должно нести само ООО «Формула Здоровья С», что в частности подтверждается арбитражной практикой — Определением Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 13.10.2009 г. № ВАС-12633/09.

Комиссией Управления принято решение о выдаче предписания по прекращению нарушения, выявленного в действиях ответчика, в части распространения рекламы, на рекламной конструкции, установленной в месте нахождения аптеки, следующего содержания: **«Аптека по оптовым ценам...У нас дешевле!»** по адресу: г. Самара, Победы, д.94, в которой нарушены требования части 1, пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», ввиду отсутствия надлежащих доказательств, свидетельствующих об устранении нарушения, в части фотографий фасада аптеки с привязкой к местности.

На основании вышеизложенного и руководствуясь частью 1 статьи 36 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с пунктами 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу ООО «Формула Здоровья С», распространенную на рекламной конструкции непосредственно в месте нахождения аптеки по адресу: г. Самара, ул. Победы, 94 следующего содержания: **«Аптека по оптовым ценам.. У нас дешевле!»**, в которой нарушены требования части 1, пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

2. Выдать ООО «Формула Здоровья С» предписание о прекращении нарушения законодательства о рекламе, выразившегося в размещении рекламы на рекламной конструкции в месте нахождения аптеки, содержащей нарушение части 1, пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального Закона «О рекламе».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Самарского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Резолютивная часть решения оглашена 20 января 2015г.

Решение изготовлено в полном объеме 29 января 2015г.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председатель Комиссии

А.Р. Б.

Члены Комиссии

И.А. М.

Д.М. К.