

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о наложении штрафа по делу № 063/04/14.3-294/2021
об административном правонарушении

15 июня 2021 г.
Самара

г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 063/04/14.3-294/2021 возбужденного в отношении должностного лица – заместителя директора департамента по рекламе и коммуникациям Департамента развития и маркетинга Административно-управленческого персонала ООО «РОНА» (443096, Самарская область, г. Самара, ул. Дачная, д. 15, ИНН 6367650886, ОГРН 1026303506767, дата внесения в ЕГРЮЛ записи – 28.08.2002г., наименование регистрирующего органа – Инспекция Федеральной налоговой службы по Красноглинскому району г. Самары, адрес регистрирующего орган – 443112, г. Самара, ул. Сергея Лазо, д. 2А <...> (<...>),

в отсутствие представителей:

<...>, лицо уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетами об отправке отправления с идентификаторами № 44312358198389, 44312358198396 и атрибутами «неудачная попытка вручения 29.05.2021 г.», «вручение адресату почтальоном 27.05.2021г; списком внутренних почтовых отправлений № 2 от 25.05.2021г., чеком ККМ от 25.05.2021г., а также посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Самарского УФАС России поступило заявление гр. Сумина В.В. (вх. № 105-гр от 02.02.2021г.) о том, что он 28.01.2021 г. проезжая через кольцо ул. Московского шоссе/Луначарского увидел размещенную рекламную конструкцию следующего содержания: «Аптека Вита Лучшая* Аптека в Самаре Аптека, которую выбирают! *Аптека Вита центральная-лучшая среди аптек бренда Вита в г. Самара. Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста» и сфотографировал. Заявитель считает, что запрещается использование в рекламе терминов в превосходной степени, таких как вышеуказанная «лучшая», данная реклама является сомнительной и не соответствует закону «О рекламе», так как по сути в ней утверждается, что ни одно другое предприятие, действующее на данном рынке и на данной географической территории, не имеет таких («лучших») показателей. Указанная реклама направлена на получение преимуществ в привлечении покупателей.

В соответствии со статьей 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – 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 поддержания интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец

товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования является услуги аптечной сети Вита.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с п. 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов «выше», «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе»).

Таким образом, использование в тексте рекламы фразы «Лучшая аптека в Самаре» которая не имеет объективного подтверждения, содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

Ввиду вышеизложенного, размещенная реклама, содержит признаки нарушения пункта 1 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с частью 6 статьи 38 ФЗ «О рекламе», рекламодаделец несет ответственность за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе».

На основании п. 2 ч. 1 ст. 33, ч. 1, 2 ст. 36 ФЗ «О рекламе» и в соответствии с п. 24-26 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия Самарского УФАС России возбудила производство по делу № 063/05/24-161/2021 по признакам нарушения рекламного законодательства.

ООО «РОНА» предоставило пояснения и документы (вх. № 2017-з от 09.03.2021г., 2207-з от 15.03.2021г.), согласно которым указало следующее.

ООО «РОНА» осуществляет фармацевтическую деятельность путем розничной реализации лекарственных средств посредством аптек под коммерческими обозначениями «АПТЕКА ВИТА ЦЕНТРАЛЬНАЯ» и «АПТЕКА ВИТА Экспресс». ООО «РОНА» является правообладателем следующих товарных знаков: №№ 690960 «Аптека Вита Экспресс», 704555 «ВИ», 704554 «ВИ», 58195, 607427, 707946 «ВИТА», 324334 «Вита сервис».

ООО «РОНА» заключило агентский договор на оказание рекламных услуг от 01.08.2019г. № 38, в рамках которого агент - ООО «Консалтинговый центр 223»,

заклучил от своего имени, но за счет принципала ООО «РОНА», договор с ООО «Постерскоп» на размещение рекламы на рекламных конструкциях, в том числе и по адресу: г. Самара, Московское шоссе/ул. Луначарского. Реклама размещается в виде ролика длительностью 5 секунд и выходит в эфир 1728 раз в сутки. Данная реклама распространялась в период с сентября 2020 г. по настоящее время только в Самаре по адресу: Московское шоссе/ ул. Луначарского, так как данная локация входит в зону охвата аптеки Вита Центральная по адресу: г. Самара, ул. Авроры, д. 92.

Данный рекламный ролик был изготовлен силами сотрудников ООО «РОНА» в рамках должностных обязанностей.

Из прилагаемых изображений размещения видно, что определение «лучшая» помечено сноской, в которой указано, что сравнение идет среди аптек ВИТА в г. Самаре, то есть внутри собственных коммерческих обозначений, используемых в деятельности ООО «РОНА». Вита Центральная действительно является лучшей аптекой среди аптек под общим коммерческим обозначением (брендом) Вита, так как отличается от других аптек Вита увеличенной площадью торгового зала, расширенным товарным ассортиментом, широтой товарных категорий, численностью персонала, дополнительными услугами для клиентов, рекламными возможностями, что подтверждается руководством по использованию фирменного стиля сети аптек «Вита».

Таким образом, аптека Вита Центральная позиционируется для клиентов как лучшая аптека среди аптек под коммерческими обозначениями Вита.

Заслушав объяснения ООО «РОНА», рассмотрев материалы дела № 063/05/5-162/2021, Комиссия Самарского УФАС России пришла к следующим выводам.

Согласно п. 1 ст. 3 ФЗ «О рекламе», реклама – это информация, распространённая любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределённому кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке.

Согласно статьи 3 ФЗ «О рекламе» объект рекламирования - товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие (в том числе спортивное соревнование, концерт, конкурс, фестиваль, основанные на риске игры, пари), на привлечение внимания к которым направлена реклама; товар - продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В рассматриваемой рекламной информации объектом рекламирования являются услуги аптечной сети Вита.

Согласно ч. 1 ст. 5 ФЗ «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

В соответствии с пунктом 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются другими продавцами.

В соответствии с п. 29 постановления Пленума ВАС РФ от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах применения арбитражными судами федерального закона «О рекламе» информация, содержащаяся в рекламе, должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских

свойствах.

В связи с этим использование в рекламе сравнительной характеристики объекта рекламирования с иными товарами, например, путем употребления слов «выше», «лучший», «первый», «номер один», должно производиться с указанием конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение и который имеет объективное подтверждение.

Поэтому реклама, не сопровождаемая таким подтверждением, должна считаться недостоверной как содержащая не соответствующие действительности сведения о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, изготовленными другими производителями или реализуемыми другими продавцами (п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе»).

Таким образом, подобные утверждения необходимо сопровождать ссылкой на результат соответствующих исследований и источник данных.

Использование в рекламе сравнительной характеристики посредством утверждений в превосходной степени без указания конкретного критерия, по которому осуществляется сравнение, означает возможность проведения такого сравнения по любому критерию.

Распространяемая реклама с содержанием «лучшая аптека» должна отвечать критериям достоверности, в том числе в целях формирования у потребителя верного, истинного представления о товаре (услуге), его качестве, потребительских свойствах.

В спорном рекламном образце отсутствует подтверждение по каким критериям аптека является лучшей.

В процессе рассмотрения дела Комиссией Самарского УФАС России было изучено лексическое значение слова «лучший».

В соответствии с большим толковым словарем русского языка: 1-е изд-е: СПб.: Норинт С. А. Кузнецова 1998г.:

ЛУЧШИЙ -ая, -ее. сравнит. и превосх. ст.

1. сравнит. ст. к Хороший (противоп.: худший). Ожидать лучшей погоды. Л-ие дни ещё впереди. Л-ая работа, чем была раньше, ждала его. Л. мир (загробный, потусторонний, внеземной). Уйти в л. мир (умереть). В лучшем случае (при более благоприятных обстоятельствах).

2. превосх. ст. к Хороший; самый хороший. Конкурс на лучшего пианиста. Л. стрелок. Л. день в его жизни. Самая л-ая бегунья в мире. Л. из лучших (самый хороший). В лучшем виде (наилучшим образом). ЛУЧШИЙ -его; м. Тот, кто лучше всех, самый хороший.

Согласно толковому словарю Ожегова С.И. слово лучший -ая, -ее. 1. см. хороший. 2. Самого высокого качества, самого хорошего свойства.

Подытоживая, Комиссия Самарского УФАС России приходит к выводу, что реклама «лучшей Аптеки Вита» является для потребителей (пользователей аптечной сети) недостоверными сведениями и вводит их в заблуждение относительно рекламируемого товара.

Таким образом, ООО «РОНА» в рекламе следующего содержания: «Аптека Вита Лучшая* аптека в Самаре Аптека, которую выбирают! *Аптека Вита центральная-лучшая аптека бренда Вита в г. Самара. Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста», использовало слово «лучшая» без объективного подтверждения, что является нарушением требований п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе». ООО «РОНА» является рекламодателем указанной рекламы, что подтверждается следующими обстоятельствами:

1. Письменными пояснениями (вх. № 2017-з от 09.03.2021г., 2207-з от 15.03.2021г.);
2. Договором на оказание рекламных услуг от 01.08.2019г. № 38;

3. Договором о размещении рекламы № А-1/2019 от 19.08.2019г.;
4. Рекламным роликом;
5. Руководством по использованию фирменного стиля сети аптек «Вита».

Одной из целей ФЗ «О рекламе» является реализация права потребителей на получение добросовестной и достоверной рекламы (статья 1 ФЗ «О рекламе»). Закон направлен на предупреждение нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, а также пресечение фактов ненадлежащей рекламы.

Регулирование отношений, возникающих в сфере распространения рекламы, имеет своей целью обеспечение эффективного баланса интересов потребителей рекламы и заказчиков рекламы, рекламопроизводителей и рекламораспространителей.

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

Комиссия Самарского УФАС России 02.04.2021 г. приняла решение о нарушении ООО «РОНА» требований законодательства РФ о рекламе, а именно п. 1 ч.3 ст. 5 ФЗ «О рекламе» и выдала предписание о прекращении нарушений требований законодательства РФ о рекламе.

Ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе.

Дата совершения административного правонарушения – 28.01.2021г., место совершения административного правонарушения – кольцо Московское шоссе/ул. Луначарского, г. Самара (место размещения рекламной конструкции).

В адрес заместителя директора департамента по рекламе и коммуникациям Департамента развития и маркетинга Административно-управленческого персонала ООО «РОНА» <...> было направлено определение о возбуждении дела № 063/04/14.3-294/2021 об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 КоАП РФ, содержащее дату составления протокола об административном правонарушении – 04.05.2021г., что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 06.04.2021 г., кассовым чеком от 06.04.2021 г., отчетами об отслеживании почтовых отправлений с почтовым идентификатором 44312355275328 и 44312355275410 с атрибутами «неудачная попытка вручения 08.04.2021г» и «вручение адресату почтальоном 07.04.2021г.».

В соответствии с Указом Президента РФ от 23.04.2021г. № 242 «Об установлении на территории РФ нерабочих дней в мае 2021г.» с 4 по 7 мая 2021г. установлены нерабочие дни. В связи с данным обстоятельством срок проведения административного расследования по делу № 063/04/14.3-294/2021 об административном правонарушении был продлен на 1 месяц.

В адрес заместителя директора департамента по рекламе и коммуникациям Департамента развития и маркетинга Административно-управленческого персонала ООО «РОНА» <...> было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по делу № 063/04/14.3-294/2021, содержащее дату составления протокола об административном правонарушении – 12.05.2021г., что подтверждается списком внутренних почтовых отправлений № 1 от 06.05.2021 г., кассовым чеком от 06.05.2021 г., отчетами об отслеживании почтовых отправлений с почтовым идентификатором 44312358170538 и 44312358170521 с атрибутами «вручение адресату почтальоном 11.05.2021г» и «вручение адресату почтальоном 08.05.2021г.».

В назначенную дату и время на составление протокола лицо не явилось. Лицо уведомлялось надлежащим образом. <...> направил ходатайство от 12.05.2021 б/н

о проведении процедуры составления протокола в его отсутствие.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 063/04/14.3-294/2021 об административном правонарушении (исх. № 4656/8 от 12.05.2021г.), рассмотрение дела № 063/04/14.3-294/2021 было назначено на 20.05.2021 г.

20.05.2021 г. <...> явился на рассмотрение дела № 063/04/14.3-294/2021, дело рассматривалось посредством ВКС. Лицо уведомлялось надлежащим образом. По результатам рассмотрения срок рассмотрения дела был продлен на месяц. Определением об истребовании от 20.05.2021 (исх. 5001/8) были запрошены дополнительные документы у ООО «РОНА». Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 063/04/14.3-294/2021 (исх. № 5003/8 от 20.05.2021г.) рассмотрение данного дела назначено на 15.06.2021г.

От ООО «РОНА» поступили дополнительные материалы, запрошенные определением (вх. № 4714-з от 08.06.2021г.).

Согласно данным материалам, ООО «РОНА» представило во исполнение предписания, выданного в рамках дела № 063/05/5-162/2021, рекламный ролик, в котором выезжающая строка «по ассортименту лекарств и других товаров» заменена на стационарную.

В назначенную дату и время на рассмотрение дела лицо не явилось, уведомлялось надлежащим образом посредством почтовой связи, что подтверждается отчетом об отправке отправления идентификаторами № 44312358198389, 44312358198396 и атрибутами «неудачная попытка вручения 29.05.2021 г.», «вручение адресату почтальоном 27.05.2021г; списком внутренних почтовых отправлений № 2 от 25.05.2021г., чеком ККМ от 25.05.2021г., а также посредством электронной почты, что подтверждается материалами дела.

Факт совершения правонарушения <...> подтверждается протоколом по делу № 063/04/14.3-294/2021, а также другими материалами дела № 063/05/5-162/2021.

В соответствии с частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ ответственность должностных лиц за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе предусмотрена в размере от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей.

При рассмотрении дела учтены нормы части 3 статьи 4.1, статей 4.2 и 4.3 КоАП РФ, обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность, не установлено.

Также рассмотрен вопрос о возможности применения норм статьи 2.9 КоАП РФ, оснований для признания правонарушения малозначительным не установлено. Правонарушение совершенно виновно, поскольку лицо, осуществляя действия по распространению рекламы, должно соблюдать требования действующего законодательства Российской Федерации, в том числе о рекламе, но не предприняло все возможные действия по его соблюдению при размещении указанной выше рекламы.

В свою очередь, возможность привлечения лица к административной ответственности не поставлена законодателем в зависимость от наступления вредных последствий и причинения материального ущерба.

При этом прекращение правонарушения не является обстоятельством, свидетельствующим об отсутствии факта нарушения, а также о признании его малозначительным. Данная позиция закреплена Постановлением Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 года №10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях». При этом согласно пункту 18.1 данного Постановления квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 33 ФЗ «О рекламе», статьями 4.1 — 4.4, частью 1 статьи 14.3, статьями 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать виновным должностное лицо – заместителя директора департамента по рекламе и коммуникациям Департамента развития и маркетинга Административно-управленческого персонала ООО «РОНА» (443096, Самарская область, г. Самара, ул. Дачная, д. 15, ИНН 6367650886, ОГРН 1026303506767, дата внесения в ЕГРЮЛ записи – 28.08.2002г., наименование регистрирующего органа – Инспекция Федеральной налоговой службы по Красноглинскому району г. Самары, адрес регистрирующего орган – 443112, г. Самара, ул. Сергея Лазо, д. 2А) <...> (<...>) в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ, выразившемся в размещении рекламы следующего содержания: ««Аптека Вита Лучшая* Аптека в Самаре Аптека, которую выбирают! *Аптека Вита центральная-лучшая среди аптек бренда Вита в г. Самара. Имеются противопоказания. Необходима консультация специалиста»», с нарушением положений, установленных п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

2. Применить к должностному лицу – заместителю директора департамента по рекламе и коммуникациям Департамента развития и маркетинга Административно-управленческого персонала ООО «РОНА» (443096, Самарская область, г. Самара, ул. Дачная, д. 15, ИНН 6367650886, ОГРН 1026303506767, дата внесения в ЕГРЮЛ записи – 28.08.2002г., наименование регистрирующего органа – Инспекция Федеральной налоговой службы по Красноглинскому району г. Самары, адрес регистрирующего орган – 443112, г. Самара, ул. Сергея Лазо, д. 2А) <...> (<...>) меру ответственности в виде административного штрафа за нарушение требований части 1 статьи 14.3 КоАП РФ в размере 4 000 (четыре тысячи) рублей.

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

Сумма штрафа, вынесенного за нарушение требований п. 1 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе», зачисляется в полном объеме на следующий счет:

ИНН 6315802344

КПП 631601001

Номер казначейского счета 03100643000000014200

БИК ТОФК 013601205

ЕКС 40102810545370000036

Наименование банка: ОТДЕЛЕНИЕ САМАРА БАНКА РОССИИ//УФК по Самарской области г. Самара

Л/с 04421188490 в УФК по Самарской области

Получатель: Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (Самарское УФАС России)

УИН: 16100500000000998895

Отправитель: должностное лицо – заместителя директора департамента по рекламе и коммуникациям Департамента развития и маркетинга Административно-управленческого персонала ООО «РОНА» <...>

Назначение платежа: Оплата штрафа по постановлению № 063/04/14.3-294/2021 за должностное лицо – заместителя директора департамента по рекламе и коммуникациям Департамента развития и маркетинга Административно-управленческого персонала ООО «РОНА» <...>.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя Управления

<...>

Дача выдачи исполнительного документа

Вступило в законную силу

Подлежит немедленному исполнению

Штраф не оплачен