

РЕШЕНИЕ

«17» апреля 2019г.

г. Горно-Алтайск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе,

11 апреля 2019г. рассмотрев дело №004/05/5-50/2019 от 18.03.2019г., возбужденное в отношении ИП <...> по факту распространения рекламы с признаками нарушения пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе»,

в отсутствие заявителя – <...> (уведомлена надлежащим образом);

В отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе – ИП <...> (уведомлена надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

В адрес УФАС по РА поступило заявление <...> (вх. №157 18.01.2019г.) о возможном факте нарушения Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «О рекламе», выразившемся в распространении недостоверной рекламы ИП <...> путем размещения на фасаде аптечного учреждения, расположенного по адресу: с. Кош-Агач, ул. Кооперативная, д. 51 информации: «Аптека низкие цены» с признаками нарушения пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Закон «О рекламе»).

В соответствии с частями 1, 2 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе», определением Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай от 18.03.2019г. возбуждено дело №004/05/5-50/2019 в отношении ИП <...> и назначено к рассмотрению на 11.04.2019г.

Определение от 18.03.2019г. о возбуждении дела №004/05/5-50/2019 получено <...> 27.03.2019г. (почтовая корреспонденция №80084333422360), ИП <...> получено 27.03.2019г. (почтовая корреспонденция

№80084333422353).

Следовательно, на момент заседания Комиссии УФАС по РА заявитель и ответчик были надлежащим образом уведомлены о дате и времени рассмотрения дела.

Согласно части 9 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» рассмотрение антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Порядок рассмотрения Федеральной антимонопольной службой и ее территориальными органами дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, устанавливают Правила рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства о рекламе, утвержденные постановлением Правительства РФ от 17.08.2006г. № 508.

Согласно пункту 30 Правил, рассмотрение дела в отсутствие сторон возможно лишь в случаях, если имеются данные об их своевременном извещении о месте и времени рассмотрения дела и если от них не поступило мотивированное ходатайство об отложении рассмотрения дела или указанное ходатайство не удовлетворено антимонопольным органом.

В связи с вышеизложенным, Комиссия УФАС по РА, руководствуясь пунктом 30 вышеуказанных Правил, приняла решение о рассмотрении дела в отсутствие заявителя и ответчика.

В ходе рассмотрения дела Комиссия установила следующее:

В силу статьи 3 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» под рекламой понимается 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; под объектом рекламирования понимается товар, средства индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама. Объект рекламирования - товар, средство 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.

Распространяемая информация: **«Аптека низкие цены»**, является рекламой, так как она публична, адресована неопределенному кругу лиц, за счет указания на низкие цены формирует интерес потребителей к аптеке ИП <...>, реализуемым ею лекарственным препаратам и способствует их продвижению на соответствующем рынке розничной реализации лекарственных средств. Цены на товары - один из ведущих факторов конкурентной борьбы, поэтому указание на низкие цены в аптеке привлекает внимание потребителей к объекту рекламирования и способно сформировать интерес потребителей к рекламируемой аптеке и ее ассортименту.

Согласно статье 5 Закона о рекламе реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная реклама и недостоверная реклама не допускаются.

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.

Пленум ВАС РФ в пункте 29 постановления от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе» указал, что при рассмотрении дел о признании рекламы недостоверной необходимо исходить из того, что 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.

Потребитель при выборе товара посредством восприятия рекламы делает свой выбор, исходя из самой понятной и необходимой, в его понимании, информации. В большинстве случаев используемые в рекламной информации фразы трактуются рядовым потребителем рекламы буквально. Потребитель не имеет обязанности проведения анализа рекламы, проверки достоверности и достаточности заявленных в ней сведений.

В целях оценки на предмет достоверности рассматриваемой рекламы УФАС по РА проведен сравнительный анализ розничных цен на лекарственные препараты в границах с. Кош-Агач по состоянию на 07.02.2019г. (цены аптеки ИП <...> были сопоставлены с ценами других аптек).

В качестве исходной информации обработаны данные о розничных ценах на конкретные лекарственные препараты (форма выпуска, дозировка препарата, производитель), представленные следующими аптечными организациями с. Кош-Агач: ИП <...>, ИП <...>, ИП <...>, ООО «Арбик», ИП <...>, БУЗ РА «Кош-Агачская РБ». При выборе лекарственных препаратов частично была использована информация, размещенная на сайте DSM Group (маркетинговое агентство, которое специализируется на исследованиях фармацевтического рынка) о препаратах-лидерах продаж (ТОП-20 брендов лекарственных препаратов по объему аптечных продаж в России за октябрь-декабрь 2018г.).

Результаты данного анализа показали, что розничные цены ИП <...> выше средних розничных цен аптек с. Кош-Агач на 07.02.2019г. на следующие лекарственные препараты:

Кагоцел, таблетки, 10 шт. по 12 мг., Ниармедик плюс ООО;

Кагоцел, таблетки, 20 шт. по 12 мг., Ниармедик плюс ООО;

Нурофен, таблетки, 8 шт. по 200 мг., Реквит Бенкизер;

Арбидол, капсулы, 10 шт. по 100 мг., Фармстандарт- Лексредства;

Арбидол, капсулы, 40 шт. по 100 мг., Фармстандарт- Лексредства;

Арбидол, капсулы, 20 шт. по 100 мг., Фармстандарт-Лексредства;

Арбидол, таблетки, 10 шт. по 50 мг., Фармстандарт- Лексредства;

Кардиомагнил, таблетки, 30 шт. по 75 мг.+15.2 мг., Никомед ГмбХ;

Мирамистин, раствор, 0,01%, 50 мл., Инфамед;

Анальгин, таблетки, 10 шт. по 500 мг., Фармстандарт-Лексредства;

Анальгин, таблетки, 20 шт. по 500 мг., Фармстандарт;

Анальгин, таблетки, 20 шт. по 500 мг., Медисорб;

Пенталгин, таблетки, 12 шт., Фармстандарт;

Ингавирин, капсулы, 7 шт. по 90 мг., Валента Фармацевтика;

Ингавирин, капсулы, 7 шт. по 60 мг., Валента Фармацевтика;

Парацетамол, таблетки, 20 шт. по 500 мг., Медисорб;

Экзодерил, крем, 1%, 30 г., Сандоз ГмбХ;

Экзодерил, раствор, 1%, 10 мл., Сандоз ГмбХ;

Экзодерил, раствор, 1%, 20 мл., Сандоз ГмбХ;

Фенистил, гель 0,1%, 30 г., Новартис;

АЦЦ, сироп, 20 мг., 100 мл., Салютас Фарма ГмбХ;

Линекс, капли, 8 мл., Биофарма.

Розничные цены, установленные в аптеке ИП <...> по вышеуказанным 22 лекарственным препаратам, превышают средние розничные цены на аналогичные лекарственные препараты, установленные в аптеках с. Кош-Агач в среднем на 10,85 руб. (238,87/22, где 238,87 – сумма разницы цен ИП <...> от средних цен аптек с. Кош-Агач, 22 – количество лекарственных препаратов, по которым цены ИП <...> превышают цены остальных аптек).

По результатам анализа сделан вывод о том, что на анализируемую дату - 07.02.2019г. - по большинству лекарственных препаратов розничные цены, установленные в аптеке ИП <...>, не относятся к категории низких относительно цен конкурирующих аптек в с. Кош-Агач.

Таким образом, материалами дела подтверждается несоответствие действительности (недостоверность) заявленной в рекламе «Аптека низкие цены» характеристики аптеки ИП <...>, расположенной по адресу: с. Кош-Агач, ул. Кооперативная, д. 51.

05.04.2019г. ИП <...> представлены письменные пояснения (вх.№1390), согласно которым ответчиком был проведен самостоятельный анализ розничных цен на лекарственные препараты, реализуемые в границах с. Кош-Агач, по результатам которого установлено, что цены на лекарственные препараты, установленные в аптеке ответчика ниже, чем в других аптеках с. Кош-Агач. В подтверждение чего, к пояснениям приложены копии чеков о приобретении лекарственных препаратов в аптеках с. Кош-Агач. Реклама «Аптека низкие цены» указывает на наличие низких цен, при этом, не содержит характеристику как «самые низкие», «всегда низкие», что не вводит потребителей в заблуждение относительно цен других аптечных учреждений.

Вышеуказанные доводы ИП <...> Комиссия УФАС по РА находит необоснованными ввиду следующего.

Во-первых, УФАС по РА сравнительный анализ розничных цен на лекарственные препараты в границах с. Кош-Агач проведен по состоянию на 07.02.2019г., ответчиком аналогичный анализ проведен по состоянию на март-апрель 2019г. (чеки от 29.03.2019г., 31.03.2019г., 02.04.2019г.). Недопустимо сравнивать информацию о ценах за разные периоды времени, поскольку цены, установленные в марте-апреле отличаются от цен, которые были установлены на 07.02.2019г. Например,

Нурофен, таблетки, 8 шт. по 200мг., Реквит Бенкизер:

- на 07.02.2019г. в аптеке ИП <...> стоил 103,10 руб., в аптеке БУЗ РА «Кош-Агачская РБ» - 99,94 руб., в аптеке ИП <...> отсутствовал, в аптеке ИП <...> отсутствовал;

- на март-апрель 2019г. в аптеке ИП <...> стоит (стоил) 139,60 руб., в аптеке БУЗ РА «Кош-Агачская РБ» - 144,10 руб., в аптеке ИП <...> – 147,28 руб., в аптеке ИП <...> – 147,00 руб.

Во-вторых, ИП <...> проведен не полный анализ розничных цен на лекарственные препараты, реализуемые в аптеках с. Кош-Агач, т.е. цены на определенные лекарственные препараты, установленные в аптеке ИП <...>, сопоставлены с ценами не всех аптек с. Кош-Агач.

В-третьих, для обыденного сознания характерно множественное понимание смысла того или иного текста, зависящее от социального и индивидуального опыта человека, в силу чего рекламный слоган «Аптека низкие цены» может иметь множество значений, однако, исходя из заявления <...>, доминирующим смыслом данного слогана для потребителя является следующий - в аптеке ИП <...> цены на любые лекарственные средства низкие, т.е. имеют преимущество по сравнению с ценами в других аптеках с. Кош-Агач.

Слоган «Аптека низкие цены» несет положительную смысловую окраску, привлекая тем самым внимание потребителя к аптеке и побуждая приобрести лекарства именно в данной аптеке. При этом реклама не уточняет, что низкие цены могут быть установлены не на весь ассортимент лекарственных препаратов, а на определенные группы и категории лекарств, в том числе в зависимости от производителя и поставщика.

В соответствии с пунктом 4 статьи 3 Закона «О рекламе» реклама, не соответствующая требованиям законодательства о рекламе, признается ненадлежащей. Ненадлежащая реклама не допускается.

Частью 6 статьи 38 Закона о рекламе предусмотрено, что за нарушение требований, установленных частью 3 статьи 5 Закона о рекламе, ответственность возложена на рекламоделателя.

В соответствии с пунктом 5 статьи 3 Закона о рекламе рекламоделатель - изготовитель или продавец товара либо иное определившее объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицо.

Комиссией УФАС по РА установлено, что рекламоделателем указанной рекламы является ИП <...>, поскольку именно она осуществляет предпринимательскую деятельность по розничной торговле

лекарственными препаратами в аптечном пункте, расположенном по адресу: с. Кош-Агач, ул. Кооперативная, д. 51.

При решении вопроса о возможности выдачи предписания, Комиссия руководствовалась тем фактом, ИП <...> не представлены документы, подтверждающие прекращение распространения ненадлежащей рекламы.

В связи с чем, Комиссия считает необходимым выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь пунктом 1 части 2 статьи 33, частью 1 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 №38-ФЗ «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 индивидуального предпринимателя < ... > нарушившей требования пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе».

2. В целях прекращения нарушения рекламного законодательства выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения рекламного законодательства путем прекращения распространения ненадлежащей рекламы по адресу: Кош-Агачский район, с. Кош-Агач, ул. Кооперативная, д. 51;

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу УФАС по РА для возбуждения административного производства, предусмотренного частью 1 статьи 14.3 КоАП РФ в отношении ИП <...>.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе по делу № №004/05/5-50/2019 от
18.03.2019г.

17 апреля 2019г.
Алтайск

г. Горно-

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе,

на основании своего решения от 17.04.2019г. по делу № 004/05/5-50/2019 о признании ИП <...> нарушившей требования пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» по факту распространения ненадлежащей рекламы на аптеке, расположенной по адресу: Кош-Агачский район, с. Кош-Агач, ул. Кооперативная, д. 51 с нарушением требований законодательства Российской Федерации о рекламе, и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 17.08.2006 № 508,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. В целях устранения нарушения рекламного законодательства (пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006г. №38-ФЗ «О рекламе») ИП <...> прекратить нарушение пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе», а именно, прекратить распространение ненадлежащей рекламы по адресу: Кош-Агачский район, с. Кош-Агач, ул. Кооперативная, д. 51.

2. ИП <...> представить в срок до 30.05.2019г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Алтай доказательства об исполнении пункта 1 настоящего предписания.

В соответствии с частью 2.4 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, невыполнение в установленный

срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе или законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа об отмене либо изменении противоречащего законодательству Российской Федерации о рекламе акта федерального органа исполнительной власти, акта органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации или акта органа местного самоуправления влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражном суде в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.