

РЕШЕНИЕ по делу № 80

от "14" февраля 2012 г.

г. Киров

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

Председателя Комиссии – <...> – зам.руководителя управления и членов Комиссии – <...> – начальника отдела финансовых рынков и рекламы, Овчинникова А.Е. – ведущего специалиста-эксперта отдела финансовых рынков и рекламы;

в присутствии:

- <...> – представителя ООО «План» по доверенности от 11.01.2012 г.;

протокол вела <...> – специалист 2 разряда отдела финансовых рынков и рекламы;

рассмотрев дело № 80 по признакам нарушения ООО «План» (614049, г. Пермь, ул. Большевикская, 75) п. 1, 4, 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе» № 38-ФЗ от 13.03.2006 г.,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области поступило заявление <...> (г. Киров, ул. М.Конева, 9-44) о нарушении рекламного законодательства при размещении на фасаде дома № 7 ул. Воровского г. Кирова рекламной информации следующего содержания: «Аптека эконом. Супернизкие цены!».

Заявитель считает, что надпись: «Аптека низких цен» вводит потребителей в заблуждение относительно уровня цен по которым в аптеке реализуются лекарственные средства и иные товары медицинского назначения. Из рекламы следует, что в данной аптеке реализуются лекарственные средства и иные товары по более низким ценам, чем в других аптечных организациях г. Кирова.

Кроме того, заявитель полагает, что указанная реклама является ненадлежащей, так как содержит не соответствующие действительности сведения о стоимости или цене товара.

Таким образом, сообщение неопределенному кругу лиц о том, что в аптеке «Эконом» супернизкие цены направлено на восприятие ими информации о ценах в данной в аптеке как самых низких, чем в других аптечных учреждениях.

Оценив рекламную информацию, антимонопольный орган пришел к выводу, что спорная реклама содержит признаки нарушения п. 1, 4 и 20 ч. 3 ст. 5 Закона, в соответствии с которыми недостоверной признается реклама, содержащая не соответствующие действительности сведения: о преимуществах рекламируемого товара перед находящимися в обороте товарами, произведенными другими изготовителями или реализуемыми другими продавцами; о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товара; об изготовителе или

о продавце рекламируемого товара.

Рекламодателем рассматриваемой рекламы является ООО «План».

Учитывая тот факт, что вышеуказанная реклама содержит признаки нарушения п. 1, 4, 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе», ответственность за которые в соответствии со ст. 38 несет рекламодатель, было возбуждено производство по делу в отношении ООО «План». Рассмотрение дело назначено на 12.01.2012 г.

До заседания Комиссии, документы, запрошенные определением о возбуждении дела № 80 по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе, поступили в полном объеме.

Рассмотрение дела продлевалось и откладывалось в связи с необходимостью получения дополнительной информации.

От заявителя – <...> с помощью факсимильной связи поступило ходатайство о рассмотрении дела в ее отсутствие.

На заседаниях Комиссии и в своих письменных пояснениях представитель ООО «План» <...> факт нарушения рекламного законодательства не признала и пояснила следующее: «Вывеска «Аптека Эконом. Супернизкие цены» установлена в результате принятия решения руководством ООО «План» о применении в аптеке по адресу: г. Киров, ул. Воровского, 7 на весь ассортимент товаров наценок меньших, чем в других аптеках ООО «План» в г. Кирове. Этот факт подтверждается приказом ООО «План» № 11 от 10.05.2011 г. об установлении надбавок на ассортимент согласно группам товаров в аптеках ООО «План» в г. Кирове, которым руководствуются соответствующие аптеки. Также в аптеках ООО «План» действует система скидок, которые предоставляются владельцам дисконтных карт – скидки от 2 до 5% согласно накопительной системе, пенсионерам, инвалидам, участникам ВОВ – 5%. Таким образом, наценка на ассортимент аптеки с учетом скидок отдельным категориям граждан и владельцам дисконтных карт становится еще меньше. Вывеска аптеки не содержит ни одного названия товара, изготовителя или продавца, соответственно при отсутствии вышеуказанного не может быть речи и о каких-либо преимуществах. ООО «План» постаралось установить невысокую наценку на ассортимент аптеки, а также разработало систему скидок, что подтверждается соответствующими документами. Таким образом, вывеска «Аптека Эконом. Супернизкие цены» соответствует действительности и не содержит признаков недостоверной рекламы».

Для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела антимонопольным органом были сделаны запросы для получения информации по системе скидок и размеру розничной цены на 17.11.2011 г. (дата фиксации заявителем рекламы) реализуемых в аптеках ООО ФК «Медитек» (г. Киров, ул. Попова, 1), ООО «Витал» (г. Киров, ул. Воровского, 8), ЗАО «Фармакор» (г. Киров, Октябрьский пр-т, 108), ООО «Ваша аптека» (г. Киров, ул. Маклина, 5), ОАО «Аптека № 1» (г. Киров, Ул. Ленина, 15), ООО «План» (аптека по ул. Воровского, 7) следующих лекарственных средств:

- мезим форте 80 таб.;
- эсенциале форте Н 30 капсул;
- лазолван сироп 30 мг/5 мл;
- дюфалак 200 мл;
- черника форте с витамином и цинком таб. 0,25 мг п50-75;

- новопассит таб п/об пленочный п30;
- фестал 40 таб.;
- экзифин 250 мг 16 таб.;
- кестин 5 таб. п/о 0,01г.;
- афобазол 0,01г. 60 таб.;
- эффералган шип. 500 мг. 16 таб.;
- анаферон детский 20 таб.;
- нурофен 200 мг. 12 таб.;
- но-шпа 0,04 г. 20 таб.;
- имодиум 0,002г. 6 таб.лингв.;
- ринза 10 таб.;
- пенталгин п/о 12 таб.;

В результате ответов была получена следующая информация:

Наимен. лекар.ср-в	ООО «План»	ООО «Витал»	ООО ФК «Медитек»	ООО «Ваша аптека»	ЗАО «Фармакор»	ОАО «Аптека №1»
Мезим форте 80 таб.	242 руб.	240 руб.	241,51 руб.	230 руб.	220 руб.	245,3 руб.
Эсенциале форте Н 30 капсул	455 руб.	442 руб.	421 руб.	460 руб.	420 руб.	495 руб.
Лазолван сироп 30 мг/5 мл	232 руб.	250 руб.	258 руб.	273 руб.	240 руб.	278 руб.
Дюфалак 200 мл	—	290 руб.	313,5 руб.	320 руб.	282 руб.	336,8 руб.
Черника форте с витамином и цинком таб. 0,25 мг п50	—	66 руб.	58 руб.	59 руб.	50 руб.	73 руб.
Новопассит таб п/об пленочный п30	284 руб.	310 руб.	295 руб.	335 руб.	290 руб.	350,40 руб.
Фестал 40	101 руб.	104 руб.	150,5 руб.			100,4 руб.

таб.	131 руб.	124 руб.	133,5 руб.	—	—	139,4 руб.
Экзифин 250 мг 16 таб.	631 руб.	610 руб.	685 руб.	690 руб.	590 руб.	700 руб.
Кестин 5 таб. п/о 0,01г.	182 руб.	175 руб.	176,5 руб.	195 руб.	—	197,1 руб.
Афобазол 0,01г. 60 таб.	215 руб.	210 руб.	243,5 руб.	250 руб.	220 руб.	261,2 руб.
Эффералган шип. 500 мг. 16 таб.	97 руб.	86 руб.	116,5 руб.	90 руб.	88 руб.	105,2 руб.
Анаферон детский 20 таб.	129 руб.	128 руб.	133 руб.	138 руб.	128 руб.	140,2 руб.
Нурофен 200 мг. 12 таб.	58,9 руб.	54 руб.	60,9 руб.	55 руб.	50 руб.	59,9 руб.
Но-шпа 0,04 г. 20 таб.	100 руб.	85 руб.	94 руб.	99 руб.	89 руб.	105,6 руб.
Имодиум 0,002г. 6 таб.линг.	158,5 руб.	160 руб.	170 руб.	170 руб.	177,5 руб.	173,6 руб.
Ринза 10 таб.	68,5 руб.	58 руб.	66,5 руб.	61 руб.	55 руб.	64,6 руб.
Пенталгин п/о 12 таб.	89 руб.	80 руб.	99 руб.	91 руб.	78 руб.	92,5 руб.
Система скидоч	5 % для пенс.+ накоп. дисконтные карты 2-5%	5% для пенс. и инвал., по дисконтным картам, при покупке на сумму более 2000 р.	пенс. – 5%, по карте постоянного клиента – от 3 до 7%, скидка 12% на сумму чека от 500 руб.	7% для пенс. и инвал., по дисконтным картам любой аптеки, по детским рецептам, при покупке на сумму более 1000 руб.; 10 % на весь ассортимент аптеки 7 числа каждого месяца для всех покупателей	пенс. – 5%, покупка свыше 500 руб. – 10%.	пенс. – 5%, пластиковая карта VISA Вятка-банк – 3%, сертификат на скидку установленного образца 3%, детям до 3-х лет с подтверждением назначения - 5%

Изучив имеющиеся материалы и выслушав лиц участвующих в деле Комиссия установила, что ООО «План» нарушило п. 1, 4, 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

Выводы комиссии основаны на следующем:

Согласно ст. 3 Федерального закона от 13.03.2006 года №38-ФЗ «О рекламе», рекламой является информация, распространяемая 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, средство его индивидуализации, 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 – это продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Спорная информация: «Аптека Эконом. Супернизкие цены», размещенная на фасаде дома № 7 ул. Воровского г. Кирова, является рекламной, так как предназначена для неопределенного круга лиц, направлена на привлечение внимания к объекту рекламирования и поддержанию интереса к нему, его продвижению на рынке, по своему характеру разовым предложением не является.

Согласно ч. 1 ст. 5 Федерального закона № 38-ФЗ от 13.03.2006 г. «О рекламе» реклама должна быть добросовестной и достоверной. Недобросовестная и недостоверная реклама не допускается.

Ненадлежащей признается реклама не соответствующая требованиям законодательства РФ (ст. 3 Закона).

В соответствии со сведениями из единого реестра лицензий на фармацевтическую деятельность, представленных департаментом здравоохранения Кировской области, аптечный пункт (Аптека «Эконом»), расположенный по адресу: г. Киров, ул. Воровского, д. 7, принадлежит ООО «План».

Данный факт подтверждается и договором аренды нежилого помещения от 01.10.2007 года, заключенным между ИП Бакиным Л.В. с одной стороны и ООО «План» с другой стороны, согласно которому нежилое помещение общей площадью 32,3 кв.м (где расположена аптека «Эконом») по адресу г. Киров, ул. Воровского 7 передано во временное владение и пользование ООО «План» для организации розничной торговли аптечными товарами.

Согласно приложению № 1 к лицензии на осуществление фармацевтической деятельности № ЛО43-02-000023 от 04.06.2008 г., данный аптечный пункт осуществляет фармацевтическую деятельность: розничную торговлю лекарственными средствами без права работы с сильнодействующими и ядовитыми веществами, согласно списков ПККН, без права изготовления.

Как было установлено в ходе рассмотрения дела и не отрицалось представителем ООО «План» на заседании Комиссии, рекламная информация: «Аптека Эконом. Супернизкие цены» действительно была размещена на плакате у входа в аптеку «Эконом» по адресу: г. Киров, ул. Воровского, 7. Факт распространения рекламы подтверждается и фотографиями от 17.11.2011 г., представленными заявителем.

В данном случае, исходя из текста рекламной информации следует, что в ней присутствует указание на то, что аптека «Эконом» имеет супернизкие цены.

Согласно толковому словарю русского языка под редакцией С.И.Ожегова и Н.Ю.Шведова, одно из значений слово «супер» - это приставка, которая образует

существительные со значением повышенности качества или усиленности действия, главенствования.

Следовательно, использованное в рекламе словосочетание «супернизкие цены» направлено на позиционирование аптеки «Эконом», как аптечного учреждения имеющего самые низкие цены, тогда как цены у других хозяйствующих субъектов, действующих на рынке розничной торговли лекарственными средствами, являются более высокими по сравнению с данной аптекой.

Анализируя материалы, представленные ответчиком и полученные непосредственно антимонопольным органом, Комиссия пришла к выводу, что цены у аптеки ООО «План», расположенной по адресу г. Киров, ул. Воровского, 7, не являются самыми низкими по сравнению с другими хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичный вид деятельности.

Для проверки информации о супернизких ценах на лекарственные средства в аптеке «Эконом», расположенной по адресу: г. Киров, ул. Воровского, 7, на дату фиксации рекламной информации заявителем, т. е. 17.11.2011 г., антимонопольным органом были сделаны запросы, как в ООО «План», так и в другие хозяйствующие субъекты, осуществляющие фармацевтическую деятельность на территории г. Кирова: ООО «Витал», ООО ФК «Медитек», ООО «Ваша аптека», ЗАО «Фармакор», ОАО «Аптека № 1».

В результате полученных ответов было установлено, что на ряд лекарственных средств 17.11.2011 г. в аптеке ООО «План» по адресу г. Киров, ул. Воровского, 7, розничные цены были установлены выше, чем в других аптеках г. Кирова, так в частности:

1. Мезим форте 80 таб.: ООО «План» – 242 руб., ООО «Витал» - 240 руб., ООО ФК «Медитек» - 241,51 руб., ООО «Ваша аптека» - 230 руб., ЗАО «Фармакор» - 220 руб.
2. Эссенциале форте Н 30 капсул: ООО «План» - 455 руб., ООО «Витал» - 442 руб., ООО ФК «Медитек» - 421 руб., ЗАО «Фармакор» - 420 руб.
3. Фестал 40 таб.: ООО «План» - 131 руб., ООО «Витал» - 124 руб.
4. Экзифин 250 мг 16 таб.: ООО «План» - 631 руб., ООО «Витал» - 610 руб., ЗАО «Фармакор» - 590 руб.
5. Кестин 5 таб. п/о 0,01 г.: ООО «План» - 182 руб., ООО «Витал» - 175 руб., ООО ФК «Медитек» - 176,5 руб.
6. Афобазол 0,01 г. 60 таб.: ООО «План» - 215 руб., ООО «Витал» - 210 руб.
7. Эффералган шип. 500 мг 16 таб.: ООО «План» - 97 руб., ООО «Витал» - 86 руб., ООО «Ваша аптека» 90 руб., ЗАО «Фармакор» - 88 руб.
8. Анаферон детский 20 таб.: ООО «План» - 129 руб., ООО «Витал» - 128 руб., ЗАО «Фармакор» - 128 руб.
9. Нурофен 200 мг. 12 таб.: ООО «План» - 58,9 руб., ООО «Витал» - 54 руб., ООО «Ваша аптека» - 55 руб., ЗАО «Фармакор» - 50 руб.
10. Но-шпа 0,04 г. 20 таб.: ООО «План» - 100 руб., ООО «Витал» - 85 руб., ООО ФК «Медитек» - 94 руб., ООО «Ваша аптека» - 99 руб., ЗАО «Фармакор» - 89 руб.
11. Ринза 10 таб.: ООО «План» - 68,5 руб., ООО «Витал» - 58 руб., ООО ФК «Медитек» - 66,5 руб., ООО «Ваша аптека» - 61 руб., ЗАО «Фармакор» - 55 руб.

12. Пенталгин п/о 12 таб.: 89 руб., ООО «Витал» - 80 руб., ЗАО «Фармакор» - 78 руб.

Скидки на лекарственные препараты и изделия медицинского назначения в аптеке ООО «План», расположенной по адресу: г. Киров, ул. Воровского, 7, также не являются самыми низкими по сравнению с другими аптечными учреждениями. Согласно представленным документам максимальная скидка в аптеке ООО «План» составляет 10%: 5% скидка для пенсионеров, инвалидов, участников ВОВ + 2-5% скидка по дисконтным картам «Планета здоровья» согласно накопительной системе.

В тоже время, в аптеках: ООО ФК «Медитек» скидка может составлять 12% на сумму покупки от 500 руб., ООО «Ваша аптека» скидка составляет 10 % на весь ассортимент аптеки 7 числа каждого месяца для всех покупателей, ЗАО «Фармакор» скидка составляет 10 % на сумму покупки от 500 руб.

Таким образом, даже с учетом скидок, предусмотренных в аптеке ООО «План», цены на лекарственные средства в данной аптеке не могут считаться самыми низкими по сравнению с другими аптечными учреждениями г. Кирова.

Довод представителя ответчика о том, что под информацией о супернизких ценах в аптеке «Эконом», расположенной по адресу г. Киров, ул. Воровского, 7, понимается, прежде всего, установление наценок и скидок меньших, чем в других аптеках ООО «План», действовавших в г. Кирове, Комиссией не принимается в виду следующего.

На территории г. Кирова фармацевтическую деятельность осуществляют 3 аптеки ООО «План», которые находятся по следующим адресам: ул. Московская, 21; ул. Московская, 156; ул. Воровского, 7.

В соответствии с приказом ООО «План» № 11 от 10.05.2011 г. по отдельным группам товаров в каждой из этих трех аптек установлены соответствующие розничные наценки. В тоже время, на детское питание розничная наценка установлена в размере 15 % для всех трех аптек ООО «План». Данный факт опровергает заявленную ответчиком информацию, что в аптеке «Эконом», расположенной по адресу г. Киров, ул. Воровского, 7, на все группы товаров наценки ниже, чем в других аптеках ООО «План».

Кроме того, заявленная ответчиком на заседании Комиссии информация о том, что в аптеке «Эконом», расположенной по адресу г. Киров ул. Воровского, 7, супернизкие цены по сравнению с другими аптеками ООО «План» в г. Кирове, отсутствовала в рекламе.

В силу п. 1, 4, 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «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; о стоимости или цене товара, порядке его оплаты, размере скидок, тарифов и других условиях приобретения товаров, об изготовителе или продавце рекламируемого товара.

Под преимуществом следует понимать превосходство рекламируемого товара или оказываемой услуги по каким-либо характеристикам над аналогичным товаром или услугой иного/иных производителей. Как заявление о преимуществах, рассматриваются, в том числе формулировки, содержащие прилагательные в превосходной степени: «самый», «только», «лучший», «абсолютный», «единственный» и им подобные. К данным терминам, как указано выше, относится и приставка «супер». В таких случаях необходимо фактическое и документальное обоснование использования этих слов (заклучения независимых экспертов и собственные исследования), иначе реклама признается недостоверной и ненадлежащей.

Как было установлено в ходе рассмотрения дела, используемая в рекламном материале информация о том, что в аптеке «Эконом», расположенной по адресу г. Киров, ул. Воровского, 7, супернизкие цены, реально не соответствует действительности, что подтверждается соответствующими документами, имеющимися в материалах дела.

Все полученные в ходе рассмотрения дела документы, свидетельствуют о том, что рынок, на котором осуществляет свою деятельность ответчик, является конкурентным. При этом, предоставляя неопределенному кругу лиц недостоверную информацию, неправомерно и необоснованно создается преимущество ООО «План», которое согласно лицензии №ЛО43-02-000023 от 04.06.2008 г. использует для осуществления фармацевтической деятельности аптечный пункт по адресу г. Киров, ул. Воровского, 7, перед другими хозяйствующими субъектами на соответствующем товарном рынке.

Таким образом, в рассматриваемой рекламе нарушается п. 1 и 4 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Помимо этого, указание на то, что в аптеке «Эконом» супернизкие цены, содержит недостоверную информацию и непосредственно о самом хозяйствующем субъекте, оказывающем рекламируемые услуги, что нарушает п. 20 ч. 3 ст. 5 ФЗ «О рекламе».

Согласно ст. 38 ФЗ «О рекламе» ответственность за нарушение п. 1, 4, 20 ч. 3 ст. 5 Закона несет рекламодатель, которым является ООО «План».

Комиссия, оценив все имеющиеся в материалах дела доказательства, считает, что нарушение рекламного законодательства произошло по вине рекламодателя – ООО «План».

Учитывая то, что на момент рассмотрения дела нарушение рекламного законодательства устранено, Комиссия решила предписание ООО «План» не выдавать.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях нарушение рекламодателем, рекламопроизводителем или рекламораспространителем законодательства о рекламе, за исключением случаев, предусмотренных частями 2 - 4 настоящей статьи, статьями 14.37, 14.38, 19.31 настоящего Кодекса, - влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от двух тысяч до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от четырех тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Должностным лицом ООО «План» является ее директор – <...>, который согласно Уставу осуществляет текущее руководство деятельностью Общества и несет ответственность за соблюдение действующего законодательства.

Комиссия считает необходимым привлечь генерального директора ООО «План» <...> к административной ответственности.

Руководствуясь ст. 3, ст. 5, ст. 33, ст. 36, ст. 38 Федерального закона «О рекламе» и в соответствии с п.п. 37-42 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ненадлежащей рекламу следующего содержания: **«Аптека Эконом. Супернизкие цены!»**, размещенную на фасаде д. № 7 по ул. Воровского г. Кирова, так как она противоречит требованиям п. 1, 4, 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Признать ООО «План» нарушившим п. 1, 4, 20 ч. 3 ст. 5 Федерального закона «О рекламе».

3. ООО «План» предписание не выдавать в связи с устранением нарушения рекламного законодательства.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.3 КоАП РФ, в отношении генерального директора ООО «План» <...>

Решение изготовлено в полном объеме 29 февраля 2012 года.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 АПК РФ.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>