

РЕШЕНИЕ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, рассмотрев дело № 4-05/110 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту нарушения пункта 4 части 2, пункта 4 части 3 статьи 5 ФЗ «О рекламе», при участии представителя ООО «Городская аптека»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило заявление ООО «Айсберг» на действия ООО «Городская аптека», выразившееся:

- во введении потребителей в заблуждение, путем использования наружных реклам «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу...», распространяемой по адресу: г. Хабаровск, Уссурийский бульвар, и «Аптечный склад», распространяемой по адресу: г. Хабаровск, ул. Ленина, 83д., при осуществлении деятельности по розничной реализации лекарственных препаратов;

- в недобросовестной конкуренции.

Требованиями действующего законодательства предусмотрено следующее.

Статьей 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 с Приказом Минздравсоцразвития РФ от 27.07.2010 N 553н «Об утверждении видов аптечных организаций» аптечные организации подразделяются:

1. Аптеки: готовых лекарственных форм; производственная; производственная с правом изготовления асептических лекарственных препаратов.

2. Аптечные пункты.

3. Аптечные киоски.

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 N 1222н «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»)

В ходе подготовки дела к рассмотрению Хабаровским УФАС России установлено следующее.

Согласно уставу ООО «Городская аптека» от 15.07.2011 г. основными видами деятельности является розничная торговля фармацевтическими товарами, розничная торговля медицинскими товарами и ортопедическими изделиями, оптовая торговля фармацевтическими и медицинскими товарами, оптовая торговля изделиями медицинской техники и ортопедическими товарами.

ООО «Городская аптека» имеет лицензию на осуществление фармацевтической деятельности N ЛО-27-02-000402 от 02 ноября 2011 года в части розничной торговли лекарственными препаратами для медицинского применения как: аптека готовых

лекарственных форм по адресу: г. Хабаровск, ул. Ленина, 83д.; аптечный пункт по адресу: г. Хабаровск, ул. Ленина, 35.

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

Согласно сведениям, представленным в антимонопольный орган, ООО «Городская аптека» применяет розничную надбавку на реализуемые лекарственные средства из перечня жизненно необходимых и важнейших лекарственных средств в соответствии с Постановлением Губернатора Хабаровского края № 32 от 26.02.2012 года (т.е. до 40%), а на все реализуемые лекарственные средства средняя торговая надбавка составляет 8% (устанавливается данный процент надбавки к оптовой цене поставщиков).

В процессе рассмотрения дела представитель ООО «Городская аптека» не согласилась с выявленным нарушением, пояснив следующее:

- в части употребления слов «Аптечный склад» указали, что использование в рекламе слова «склад» является брендом, представляющим единое обозначение, узнаваемое потребителем. Данный формат подразумевает реализацию лекарственных средств и товаров медицинского назначения с меньшей торговой надбавкой.

- в части правомерности использования рекламы «оптовые цены в розницу»: цены на реализуемые лекарственные препараты не превышают оптовые цены одного из региональных оптовиков.

Данные доводы рассмотрены Комиссией и установлено.

В части информационной конструкции «Аптечный склад», установленной по месту осуществления деятельности: г. Хабаровск, ул. Ленина, 83д, необходимо отметить следующее.

Информационной конструкцией является конструкция, предназначенная для размещения сведений в целях информирования третьих лиц о наименовании юридического лица, виде деятельности, типе, профиле юридического лица, индивидуального предпринимателя и коммерческом обозначении данных лиц.

Указание на здании в месте нахождения организации профиля ее деятельности («Аптечный склад») относится к обычаям делового оборота. Назначение информации такого характера состоит в извещении неопределенного круга лиц о фактическом местонахождении предприятия и (или) обозначения места входа.

Действия ООО «Городская аптека» в части осуществления розничной продажи лекарственных препаратов под вывесками «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу...», приводят к привлечению потребительского спроса. У потребителей к аптечному учреждению с указанной информацией возникает отношение как к более доступному, дешевому аптечному учреждению. Таким образом, вышеуказанные действия направлены на получение преимуществ, занятию ООО «Городская аптека» более выгодного положения на соответствующем товарном рынке по отношению к иным аптечным учреждениям. Использование Обществом

данной рекламы способствует (могло способствовать) 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 «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу...» 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.

Вместе с тем, цены ООО «Городская аптека» образуются путем прибавления розничной наценки к оптовой цене. Цены в аптеке устанавливаются согласно правилам формирования розничных цен.

Продажа лекарственных средств по оптовой цене – цене продажи товара для его дальнейшей реализации, прямо противоречит сути аптечного учреждения, то есть организации, осуществляющей розничную торговлю лекарственными средствами, изготовление и отпуск лекарственных средств с такой торговой надбавкой, которая обеспечивала бы покрытие издержек и получение прибыли.

Учитывая то обстоятельство, что формулировка «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу» направлена на привлечение внимания потенциальных потребителей к рекламируемым товарам в части их цены, а также направлены на привлечение внимания к продавцу рекламируемого товара, то употребление в рекламе несоответствующей действительности фразы «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу» 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, не двусмысленный характер, и не должна вводить потребителя в заблуждение.

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

Таким образом, информация, распространявшаяся в виде наружной рекламы с текстом: «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу. Тел...» размещены с нарушением пункта 4 части 2, пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно, данные рекламы являются актом недобросовестной конкуренции, а также в них содержатся недостоверные сведения о цене товара, условиях его приобретения.

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

Реклама в указанной части признается ненадлежащей.

Из положения части 6 статьи 38 Федерального Закона «О рекламе» следует, что за нарушение требований, установленных пунктом 4 части 2, пунктом 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» несет ответственность рекламодаделец.

Рекламодателем является ООО «Городская аптека».

Руководствуясь частью 2 пункта 1 статьи 33, 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 наружную рекламу «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу, тел....», распространяемую ООО «Городская аптека», по адресу: г. Хабаровск, Уссурийский Бульвар, так как в ней нарушены требования, установленные пунктом 4 части 2, пунктом 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. Выдать ООО «Городская аптека» предписание о прекращении нарушений законодательства о рекламе.

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

Решение изготовлено в полном объеме 13 сентября 2012 года.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе на основании своего решения от 13 сентября 2012 года по делу № 4-05/110 о признании ненадлежащей наружной рекламы «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу, тел...», и в соответствии с пунктом 1 части 2 статьи 33, частями 1, 3 статьи 36 Федерального закона «О рекламе», пунктами 44, 45 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения

законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Городская аптека» в пятидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить распространение любым способом, в любой форме, любыми средствами рекламы «Аптечный склад. Оптовые цены в розницу, тел....» с нарушением требований пункта 4 части 2, пункта 4 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

2. ООО «Городская аптека» представить в Хабаровское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания до 25 сентября 2012 года.

В случае неисполнения в установленный срок предписания о прекращении нарушения законодательства о рекламе Хабаровское УФАС России в праве в соответствии с частью 2.4. статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях наложить на должностных лиц штраф в размере от двенадцати до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от трехсот до пятисот тысяч рублей.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (в трехмесячный срок).