

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-10.1/49-2016

17 августа 2016 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, и.о. руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии: <...>,

рассмотрев дело № 06-10.1/49-2016 по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе по факту распространения индивидуальным предпринимателем <...> (далее – <...>) наружной рекламы, содержащей признаки нарушения требований пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее – Федеральный закон «О рекламе»),

в отсутствие лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе – ИП <...> (ИНН <...>), извещенной надлежащим образом 05.08.2016;

в присутствии представителя – <...> (доверенность от 16.08.2016 № 54).

УСТАНОВИЛА:

При рассмотрении обращения <...> было установлено, что на фасаде здания № 38 по пр. Карла Маркса в г. Омске под брендом «ФАРМАКОПЕЙКА®» функционирует аптечный пункт индивидуального предпринимателя <...>.

При этом на фасаде указанного дома размещены рекламные конструкции, содержащие следующую информацию:

1. «ФАРМАКОПЕЙКА® лекарства по доступным ценам ЗАКАЗ РЕДКИХ И ДОРОГОСТОЯЩИХ ПРЕПАРАТОВ 8-800-200-97-07 *farmakopeika.ru*»;

2. «ФАРМАКОПЕЙКА® лекарства по доступным ценам ДОСТАВКА НА ДОМ 8-800-200-97-07 *farmakopeika.ru*».

Из содержания указанной рекламы следует, что аптеки «Фармакопейка» предлагают, в том числе услугу по заказу лекарственных препаратов через сайт либо по телефону с возможностью их доставки покупателю, что является недостоверной информацией о возможности приобретения лекарственных препаратов подобным способом, нарушающей требования пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

Согласно пункту 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» недостоверной признается реклама, которая содержит не соответствующие действительности сведения об ассортименте и о комплектации товаров, а также о возможности их приобретения в определенном месте или в течение определенного срока.

В соответствии с пунктом 4 Правил продажи отдельных видов товаров, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 № 55, при осуществлении розничной торговли в месте нахождения покупателя **вне стационарных мест торговли**: на дому, по месту работы и учебы, на транспорте, на улице и в иных местах (далее

именуется - разносная торговля) **не допускается продажа** продовольственных товаров (за исключением мороженого, безалкогольных напитков, кондитерских и хлебобулочных изделий в упаковке изготовителя товара), **лекарственных препаратов**, медицинских изделий, ювелирных и других изделий из драгоценных металлов и (или) драгоценных камней, оружия и патронов к нему, экземпляров аудиовизуальных произведений и фонограмм, программ для электронных вычислительных машин и баз данных.

В соответствии с частью 2 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Согласно [пункту 5](#) Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612, не допускается продажа дистанционным способом алкогольной продукции, а также **товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законодательством Российской Федерации**.

Указом Президента Российской Федерации от 22.02.1992 № 179 утвержден [Перечень](#) видов продукции и отходов производства, свободная реализация которых запрещена, в который в том числе, входят и **лекарственные средства**.

Таким образом, продажа лекарственных препаратов дистанционным способом, при котором возможна продажа таких товаров вне специально оборудованных помещений, не допускается, следовательно, реклама дистанционного способа продажи лекарственных препаратов является недостоверной.

По определению (пункт 4 статьи 3 Федерального закона «О рекламе») ненадлежащая реклама – реклама, не соответствующая требованиям законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 6 статьи 38 Федерального закона «О рекламе» ответственность за нарушение требований, установленных пунктом 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», несет рекламодатель.

Согласно информации, размещенной на режимной вывеске у входа в аптечный пункт «ФАРМАКОПЕЙКА®», лицом, осуществляющим деятельность в данном пункте, является индивидуальный предприниматель <...> (ИНН <...>), которая является рекламодателем, т.е. лицом, определившим объект рекламирования (пункт 5 статьи 3 Федерального закона «О рекламе»).

В своих пояснениях (вх. № 6261 от 17.08.2016) <...> указывает следующее:

«...1. «Фармакопейка®» - зарегистрированный в установленном порядке товарный знак, правообладателем которого является ООО «Медэкспорт - Северная звезда». Индивидуальный предприниматель <...>, в свою очередь, использует указанный знак на основании договора коммерческой концессии от 05.05.2015 г.

2. На баннере со следующим содержанием: «Заказ редких и дорогостоящих препаратов» идет речь об одной из услуг, предоставляемых моей аптекой, представляющей собой возможность заказа любого дорогостоящего и редкого препарата в случае его отсутствия в аптеке в момент обращения. Аптека заказывает его в кратчайшие сроки с момента обращения и информирует покупателя о поступлении в аптеку заказанных товаров. Покупатель приходит в аптеку и без очереди выкупает заказанный товар.

3. По поводу баннера с текстом «Доставка на дом» считаю необходимым обратить внимание на то, что в рекламе не говорится о доставке именно лекарственных средств на дом...

...4. Хотим обратить внимание на то, что словосочетание «ФАРМАКОПЕЙКА лекарства по доступным ценам» является зарегистрированным товарным знаком № 572630, изображение которого используется практически на всех баннерах.

Товарный знак «ФАРМАКОПЕЙКА лекарства по доступным ценам» и рекламный слоган «доставка на дом» находятся в разных частях баннера, имеют разный шрифт, существенно отличаются оформлением, в результате чего не воспринимаются потребителями в единстве.

Таким образом, спорная рекламная конструкция не содержит информацию, способную создать впечатление о доставке на дом именно лекарственных препаратов. Следовательно, в моих действиях при размещении рекламных конструкций по адресу: г. Омск, пр-т К. Маркса, д. 38, не усматриваются признаки нарушения законодательства о рекламе.

5. Также отмечаю, что все имеющиеся на фасаде аптеки рекламные конструкции были размещены в период открытия аптеки (январь - февраль 2015 года). Соответственно, обязанность по хранению материалов, сопутствующих изготовлению и установке баннеров, истекла в январе - феврале текущего года, после чего все имеющиеся по данному поводу документы были мною уничтожены...».

Комиссия Омского УФАС России при рассмотрении дела № 06-10.1/49-2016 пришла к следующим выводам:

-рекламная информация «ФАРМАКОПЕЙКА® лекарства по доступным ценам ЗАКАЗ РЕДКИХ И ДОРОГОСТОЯЩИХ ПРЕПАРАТОВ 8-800-200-97-07 farmakopeika.ru» не противоречит требованиям Федерального закона «О рекламе», в связи с чем, в данной части производство по делу № 06-10.1/49-2016, возбужденному по признакам нарушения пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», подлежит прекращению;

- информация «ФАРМАКОПЕЙКА ® лекарства по доступным ценам ДОСТАВКА НА ДОМ 8-800-200-97-07 www.farmakopeika.ru» обладает всеми признаками рекламы – распространена наружным способом, в адрес неопределенного круга лиц, и направлена на привлечение внимания к товарам, предлагаемым к реализации через интернет-сайт или с использованием телефонной связи, т.е. «доставке лекарств на дом», реализуемым дистанционным способом;

- рекламодателем (т.е. изготовителем или продавцом товара либо иным определившим объект рекламирования и (или) содержание рекламы лицом) и рекламораспространителем (т.е. лицом, осуществившем распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств) указанной рекламной информации является ИП <...>, осуществляющая деятельность в аптечном пункте «ФАРМАКОПЕЙКА®» на основании договора аренды нежилого помещения № 20/А/УКМСЗ-2015 от 01.03.2016.

- информация «ФАРМАКОПЕЙКА ® лекарства по доступным ценам ДОСТАВКА НА ДОМ 8-800-200-97-07 www.farmakopeika.ru», исполненная на одном информационном поле красным шрифтом на желтом фоне и **воспринимается потребителем рекламы как единая информация**, в которой предлагается приобрести товары, (заказать через сайт либо по телефону с доставкой на дом), в том числе «лекарств по доступным ценам», реализуемых в сети аптек «Фармакопейка».

Решением Экспертного совета по рекламе при Омском УФАС России от 28.06.2016 реклама «Фармакопейка. Лекарства по доступным ценам. Доставка на дом. 8-800-200-97-07. www.farmakopeika.ru», большинством голосов признана рекламой, в которой предлагается приобретение реализуемых в сети аптек «Фармакопейка», в том числе «лекарств по

доступным ценам», с доставкой на дом (заказать через сайт либо по телефону).

Рекламируемый способ продажи подпадает под понятие «дистанционный способ продажи товаров», закрепленное в статье 497 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии подпунктом «д» пункта 41 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006 № 508, решение антимонопольного органа, в том числе, может содержать сведения о наличии оснований для переквалификации нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Учитывая общее (единое) восприятие рекламной информации «ФАРМАКОПЕЙКА® лекарства по доступным ценам ДОСТАВКА НА ДОМ 8-800-200-97-07 www.farmakopeika.ru», представленное свидетельство Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации от 27.04.2016 № 572530 о регистрации товарного знака «ФАРМАКОПЕЙКА лекарства по доступным ценам», пояснения ИП <...> о допустимости доставки на дом товаров, реализуемых в аптеке и не являющихся лекарственными препаратами, а также лекарственных препаратов отдельным категориям граждан, определенным действующим законодательством Российской Федерации, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о необходимости переквалификации нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

В соответствии с частью 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», не допускается реклама, в которой отсутствует часть существенной информации о рекламируемом товаре, об условиях его приобретения или использования, если при этом искажается смысл информации и вводятся в заблуждение потребители рекламы.

В распространенной ИП <...> рекламе отсутствует часть существенной информации о том, что на дом не допускается доставка лекарственных препаратов (за исключением доставки лекарственных препаратов отдельным категориям граждан, определенным действующим законодательством Российской Федерации).

При этом отсутствие в рекламе вышеупомянутой информации вводит в заблуждение неопределенный круг потребителей относительно объекта рекламирования, за исключением лиц, относящимся к отдельным категориям граждан, доставка на дом которым лекарственных препаратов допустима в соответствии с правовыми актами Российской Федерации.

Учитывая изложенное, Комиссия Омского УФАС России пришла к выводу о нарушении индивидуальным предпринимателем <...> требований части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при распространении наружной рекламы.

Руководствуясь пунктом 2 части 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.Производство по делу № 06-10.1/49-2016, возбужденное в отношении индивидуального предпринимателя <...> за нарушение требований пункта 3 части 3 статьи 5 Федерального закона «О рекламе» при распространении рекламы «ФАРМАКОПЕЙКА® лекарства по доступным ценам ЗАКАЗ РЕДКИХ И ДОРОГОСТОЯЩИХ ПРЕПАРАТОВ 8-800-200-97-07 farmakopeika.ru», прекратить.

2.Признать ненадлежащей рекламу «ФАРМАКОПЕЙКА® лекарства по доступным ценам ДОСТАВКА НА ДОМ 8-800- 200-97-07 farmakopeika.ru», распространенную индивидуальным

предпринимателем <...> на фасаде здания № 38 по пр. Карла Маркса в г. Омске, поскольку при ее распространении были нарушены требования части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе».

3. Выдать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1 статьи 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 23 августа 2016 года.

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>

ПРЕДПИСАНИЕ

о прекращении нарушения законодательства

Российской Федерации о рекламе

по делу № 06-10.1/49-2016

17 августа 2016 года

город Омск

Комиссия Омского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе в составе:

председатель Комиссии – <...>, и.о. руководителя Омского УФАС России,

члены Комиссии:

<...>,

на основании своего решения от 17.08.2016 по делу № 06-10.1/49-2016 о признании ненадлежащей рекламы дистанционного способа продажи лекарственных препаратов, распространенной индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>), содержащей признаки нарушения требований части 7 статьи 5 Федерального закона от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» (далее - Федеральный закон «О рекламе»),

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, пунктом 3.59 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Индивидуальному предпринимателю <...> (ИНН <...>) в срок **до 06 сентября 2016 года** прекратить нарушение части 7 статьи 5 Федерального закона «О рекламе», а именно: прекратить распространение рекламы, в которой отсутствует часть существенной

информации о том, что на дом не допускается доставка лекарственных препаратов (за исключением доставки лекарственных препаратов отдельным категориям граждан, определенным действующим законодательством Российской Федерации).

2. Индивидуальному предпринимателю <...> представить в Омское УФАС России доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания в срок **до 08 сентября 2016 года**.

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

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии: <...>